







Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CFMAGL 2.6.23



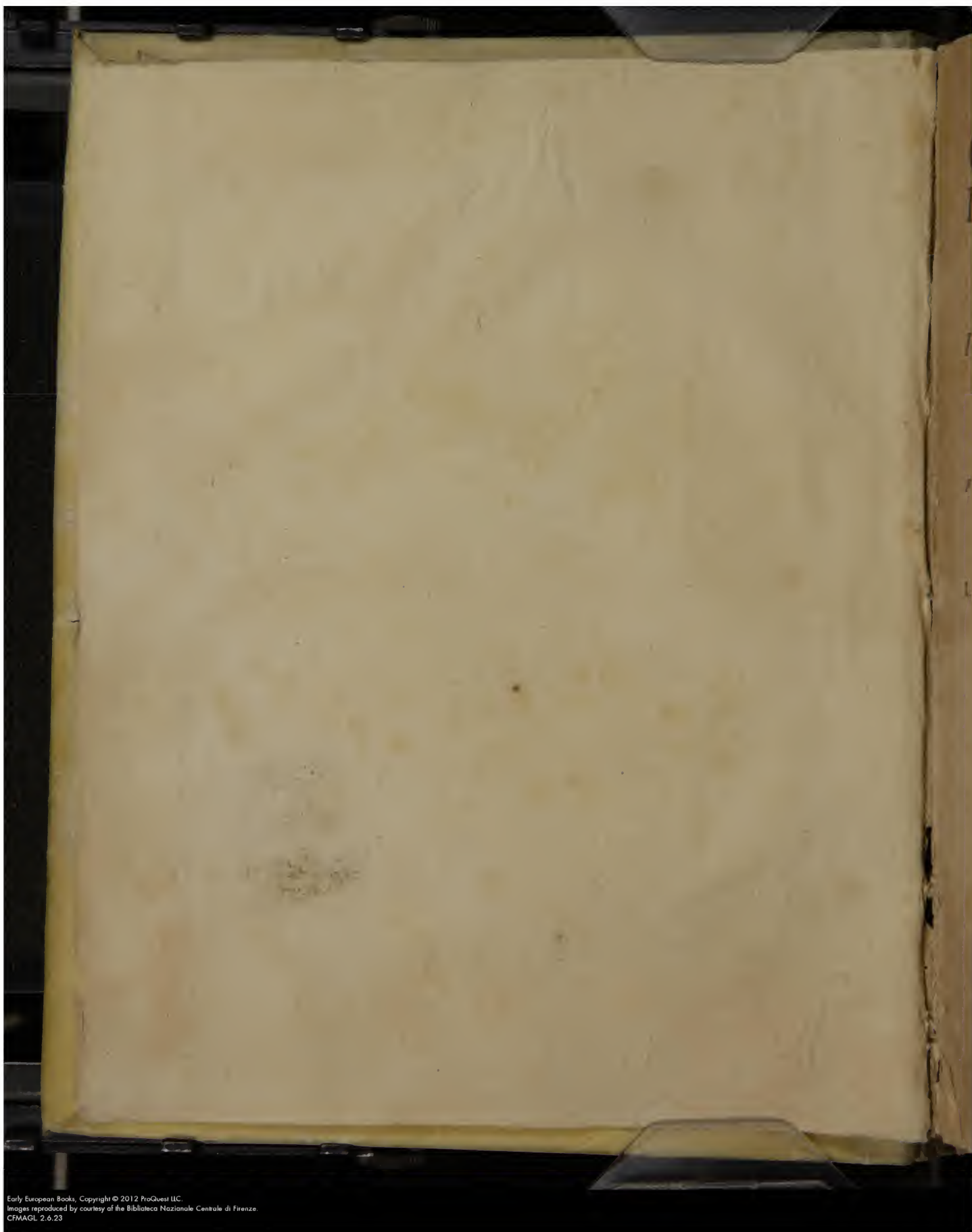
Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CFMAGL 2.6.23



2.6.23

2.6

XXIX
GIPH



D. HUBERTI
GIPHANII IC.
PRÆSTANTISSIMI, AN-
TECESSORIS NOBILISSIMI,
SACR. CÆSAR. MAJEST.
Confil. Laudatissimi.

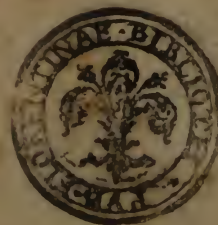
IN QUATUOR LIBROS IN-
STITUTIONVM IVRIS CIVI-
LIS IUSTINIANI
PRINCIPIE

COMMENTARIUS ABSOLUTISSIMUS
POSTREMA HAC EDITIONE EX MANVSSCRIPTIS,
*Et ex præcipue exemplari, quod auctor ipse typis destinaverat, magna cura emaculatus
atque à mendis liberatus.*

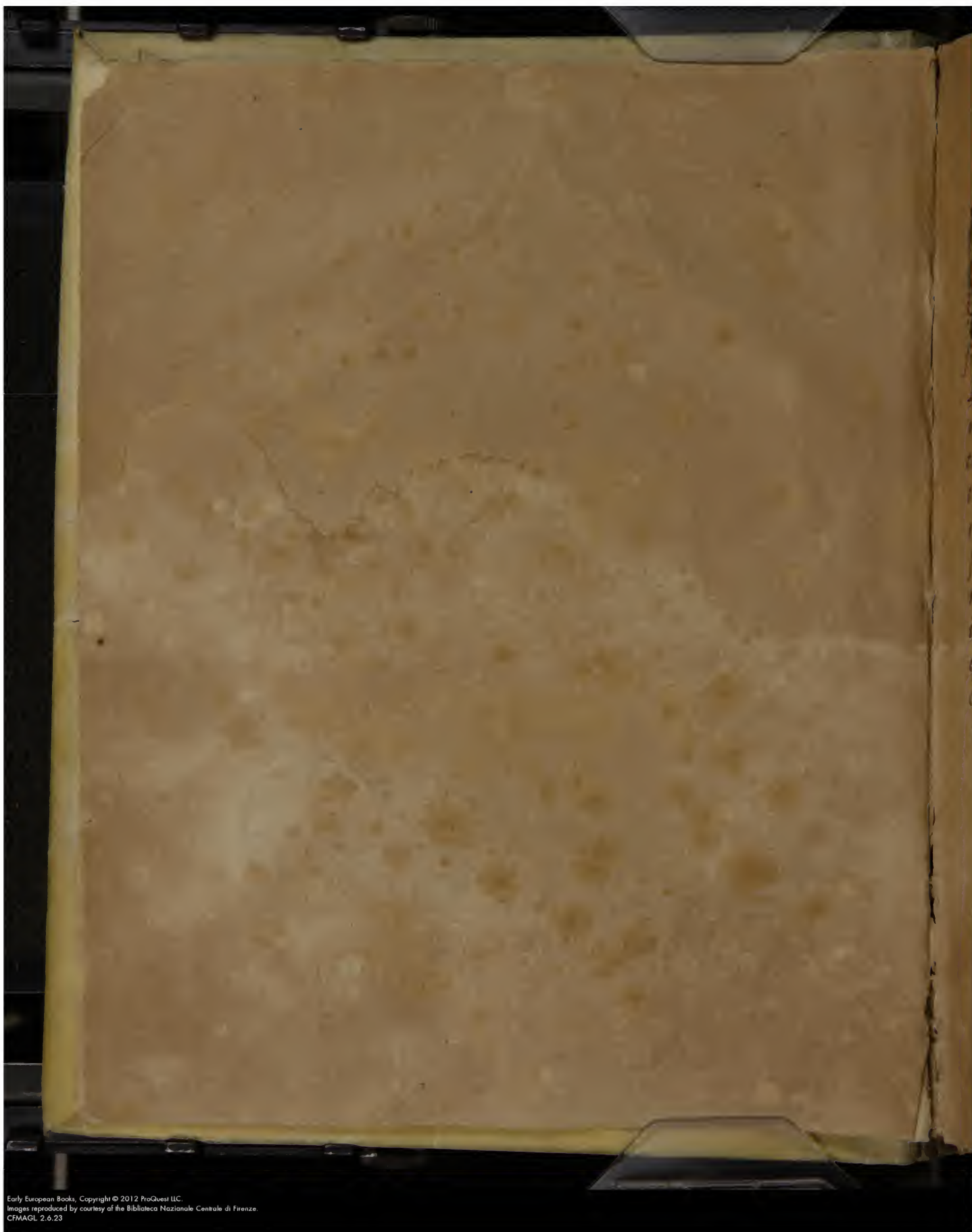
Huic accedunt ejusdem auctoris

I. DE IMPERATORE JUSTINIANO COMMENTA-
rius elaboratissimus: temporibus nostris maxime necessarius. II. Rerum Ro-
manarum index historicus, ad juris civilis historiam cognoscendam
inprimis utilis.

In fine adjectus est index rerum & verborum copiosissimus.



ARGENTORATI
Sumptibus Hæredum LAZARI ZETZNERI
Anno M. D. C. XXIX. 3. 6



IOANNI GIPHANIO BARTHOLOMÆVS

IMMENDORFIUS S. D.

QUAM diu multumq. cogitarem, cui Parentis tui magni illius Jcti in Institutiones juris Iustiniani Cōmentarium, per me à mēdis, quibus prima editio referta fuit, quantum ex collatione ac comparatione trium MSS. Cod. fieri potuit, restitutū inscriberem, tu mihi, mi Joannes, nō sine ratione potior inter ceteros in mētem venisti. Gratissimo enim animo retrò quasi reposito agnosco, quæ quantaq. nō à patre solum tuo, sed etiam à teipso, ut tui juris esse cœpisti, in me profecta sunt beneficia. Ante annos octodecim circiter, cū primum studiorum causa Ingolstadtum venissem, parēs ille tuus ex Commendatione D. Matthiæ Indenij Viri egregij & patri tuo in primis cari, humanissimè me excepit, exceptum verò aliquot septimanis post ad se planè recepit, tibi tuisque studiis intra privatos parietes præfecit, & omnia publicè & privatim ad juris scientiam addiscendam necessaria abundè suppeditavit, modos rationesq. honestas studium hoc amplissimum cōmodius proseguendi in manus quasi tradidit, idq. per annos sex integros, donec à RUDOLPHO SECUNDO Imperatore nostro ad Consilium Imperij

)(2

DEDICATIO.

aulicū Ingolstadio evocaretur, nec ante adquevit,
quàm ejus quoq; consilio & ope, ad causas Illustrissi-
mi Principis ac Domini Dni. IOANNIS GUIL-
HELMIDUCIS JULIÆ CLIVIÆ, &c. Domi-
ni mei clementissimi, felicissima memoria, agendas, a-
liisque patrocinandum in aulam Imperatoriam huc
Pragam venire: ubi quasi in limine beneficiorum
erga me continuandorū magno meo quidem incom-
modo, si ita sentire licet, suo verò maximo emolumen-
to, utpote ad latiora & meliora perpetuoq; mansura
bona, sibi beatisq; omnibus in altera ista vita parata,
evocatus, fato accelerante mihi ereptus fuit. Sed ab
eo tempore tu parentē tuum in me amando & ornando
beneficiisq; afficiendo ita representasti, ut quemad-
modum juris, sic ejus quoq; in me amoris & benevo-
lentia successorē te jure appellem, & defunctus pater
hāc vita mihi per te vivere adhuc videatur.

Cum igitur uterq; erga me ita affecti fueritis & tu
sine dubio adhuc sis & eris, ut rebus meis prosperè flu-
entibus non tantum mihi verbis gratulari, mecumq;
gaudere, verum etiam re ipsa, cum ita res tempusque
postularent, animum affectumque declarare soleatis,
certè in patris tui cineres & te valdè iniquus & im-
pius sim, si non ex toto animo tibi gratuler & mihi
gaudeam, quod post quadriennium & amplius quo
celeber-

DEDICATIO.

celeberrima quæq; & primaria Christiani orbis loca,
Regna, provincias, ditiones, urbes, oppida, Acade-
mias, gymnasia, scholas aliasq; Universitates terra-
marig; perlustrasti & peragrafti, totam inquam Ger-
maniam, Bohemiam, Italiam, Galliam, Angliam,
Belgiū, ad sedem paternam, Sternenberg, quam sibi
aliquot temporis ante obitum destinarat, non inanis,
more quorundam peregrinantium, sed bene instructus
abiis loquendi idiomatibus vivendi disciplinis & mo-
rib; exemplis & institutis, quæ singula loca tibi quàm
optima suppeditare potuerunt, & tu cum iudicio ad-
imitandum delegisti, ut patrem, qualem hoc nostrum
seculum vix alterum in jure, historiis, variis lingua-
rum generibus & aliis dotibus, ex quibus viri docti re-
rumq; in primis usu periti existimari solent, vidit, re-
ferre & propius representare velle videaris, salvus
& incolumis redisti. Nectantū verbis tibi gratulor,
sed ad exemplum parentis, & tuum animum quoq;
affectumq; mutuum re ipsa declarare saltē conor, at-
que hoc nomine parentis tui Cōmentarium in Insti-
tutiones juris, unā cum Oeconomia sive ordinis ra-
tione mea industria, communicata tum opera amici
nostri JOANNIS LEONHARDI FLEINE-
RI, te volente, à plurimis mendis & erroribus vin-
dicatum, libro tertio & quarto planè aliis & ad MS.

DEDICATIO

paternum, quod is in lucē emittere constituerat, omnino contra primam editionem restitutus, offero, inscribo & deo vœo, cui etiam prædicti patris tui Commentarium de Justiniani vita à multis diu multūq; desideratum, ut liber plenior esset, in fine adjungi curavi, majorem in modum rogans, ut non ex re, quam aliàs tuotibi jure vindicare potes, sed ex optima voluntate, sine qua omne officium & beneficium nomen ipsum amittit, quidquid offertur spectare & dijudicare velis: illam si spectas propè nihil: si hanc, omnia, quæ in amico animoq; verè benevolo & sincero desiderari possunt, tibi oblata & tradita exstimes. Vale
Pragæ IIX. Cal. Junij, id est, ipsa die S. Johan. Baptistæ M. DC. XI.

LECTO-

LECTORI BARTOLOMÆVS

IMMENDORF. S.



Uam referat cuiusque rei firma jecisse fundamenta, nemini dubium esse potest. Id cum in omnibus, tum, præsertim in ipsis scientiis, artibus & disciplinis usu venit, in quibus sine his nemo unquam præclare quidquam præstiterit. Solent itaque omnes hujus vel alterius artis aut etiam scientiæ magistri & præfecti in eam potissimum incumbere curam, ut certis quibusdam præceptis tanquam fundamentis positis, eum, quem in hoc vel illo artis, disciplinæ aut scientiæ genere erudire & exercere constituerunt, ad artem vel scientiam istam percipiendâ tutius inducant. Quæ quo longior & difficilior eò magis ista desiderantur. Nam cum semel aberraveris, semper plerumque aberrabis. Etiamnum recordor HUBERTUM GIPHANIUM illustrem illum per annos triginta & ultra in publicis Academiis Juris Antecessorem, & tandem magni RUDOLPH. SECUNDI Imperatoris & Domini nostri longe clementissimi in Consistorio Aulico Consiliarium, cujus hic est Commentarius, quemque per sex annos integros Jura Ingolstadii publicè profitentem magna cū voluptate, nec sine utilitate & commodo audiui, cujus ego nomine & memoria recreor ipsa, studiosam juventutem ad hoc studium animū primum adjungentem sæpius monere solitum: Ante omnia vera & certa hujus studii principia & fundamēta cuique in eo feliciter, & cum fructu progredi cupienti ponenda & comparanda esse. Hinc quoque in omnibus publicis & privatis ejusdem Recitationibus maxime ad difficiliores Juris articulos, certa quædam principia & fundamēta, præmunitionis quasi loco posita reperias. Quid autē in ipsis juris elementis sive Institutionibus explanandis Auctor ille noster effecerit id cū cuique sine privato adfectu legenti & hunc cum aliorum commentariis conferenti obviū sit, frustra in eodemonstrando laboraverim. Verè tamen sed citra cujusque injuriā asserere aūsum, vix ullum hucusque commentarium in lucem exiisse, in quo omnia tam aptè, latinè, distinctè, breviter, eleganter ac rationibus ad singula præne subjectis perspicuè (quod unum præcipuum & singulare in hoc Juris Antecessore observari licet) tradū-

tur, ut

tur, ut etiam sine Doctore industrius aliquis vel mediocrem lingue
latinae peritiam habens, ad Juris cognitionem haud contemnen-
dam quodammodo pervenire possit. Ne autem verbis hæc solum
adfirmare videar, te ad ipsam lectionem, sed sepius iterandam, quis-
quis hujus scientiæ idoneus audito res, *voco & invito*. Quo facto,
spondeo atque recipio, nō fore quod in isto Commentario, aut in
me nimium tibi hæc claudare viso, iure culpes aut reprehēdas. Quid
enim pulchrius, quid iucundius, quid ventilius, quàm rationē, quæ
anima legis dicitur, sui de Jure responsi quāprimum reddere pos-
se, & non, ut plerique solent, ad l. non omnium. ff. de legit. statim cō-
fugere. Miraberis fortasse, lector, quid causæ reive sit, quod cu-
ram hujus commentarii de novo in lucem emittēdi in me recepe-
rim, cum jam ante typis divulgatus publicè extet? Audi consilium
& rationem. Jure mea debuit emitti opera. Jure, inquit, quia filius
& unicus HUBERTI GIPHANII heres masculus JOANNES
GIPHANIUS hanc potestatem Cæsario Privilegio munitam mihi
fecerat, sed præter expectationem præventus institutum hoc meū
nō tam mutavi, quam ad hoc usq; temporis distuli. Deinde in jam
ante impressio nōnullos errores reperias, quos adhibitis tribus in
conferendo MS. Codd. sustuli, & quantum per occupationes fieri
licuit, omiſsa suo quæque loco, ad auctoris mentem & sensum pro-
pius restitui. Accedit, quod ejusdē Editionis posteriores duo libri
planè & omninò alii fuerint, quam quos ipse Auctor prælo com-
mittere constituerat, hi autem ad verbum ex ipsius Auctoris MS.
Cod. desumpti sint, ita ut verè dicere possis, te jam nō alterius, sed
ipsius Auctoris Commentarium habere, manibus terere, & lege-
re, cū ille vix illius dici possit, quem nō in hunc finem destinārat.
Habes itaque hūc Commentarium cum Oeconomia, nec non cū
adjuncto de vita Justiniani commentario ex mente Auctoris ple-
num, & veris principiis Juris ac rationibus abundantē, habes quo-
que rationem consilii mei. Illum si eo, quo confido, studio, diligen-
ter legeris, & singula evolveris, non ægrè molesteq; feram tuum de
hæc cura & opera mea consilioque qualecunque etiam judicium.
Interim laborem hunc & in primis animum in te benevolum bo-
ni consulas rogo. Vale.

HVBER-

EXPLANATIONES
HUBERTI GIPHA.
NII JC. IN INSTITUT.
JURIS.

Inscriptio vera.

Domini nostri Justiniani, PP. Augusti, Institutionum si-
ve Elementorum Libri Quatuor, compositi per Tri-
bunianum virum Magnificum, Exquæstorem sacri Pa-
latii, & Theophilum & Dorotheum, viros illustres
& Antecessores.] Nam hic est index communis totius operis, ut testan-
tur libri manuscripti.

Imperator Cæsar.

Hic titulus itidem in libris manuscriptis ita est conceptus. In no-
mine Domini nostri Jesu Christi, Imperator Cæsar, &c.
Nam & alias solet Imperator Justinianus hanc clausulam, In nomi-
ne, &c. suo titulo præfigere, ut in l. 1. C. de offi. præf. prætor. Afric. l. Dedit.
C. de vet. iur. enucl. Quare non rectè illi, qui eam clausulam hic delent, ne-
que rectè tamen illi, qui eandem omnibus instrumentis adhibendam putant,
sentiunt.

Imperator Cæsar] Rectè & antiquitati convenienter hæc duo no-
mina præponuntur perpetuò nomini Imperatoris; id tam in veteribus mo-
numentis, ut marmoribus & numismatis; quam in scriptis Historicorum &
in legibus est perpetuum.

Flavius Justinianus] Verbum Flavius est prænomen, ea ætate tam
Imperatoribus, quam omnibus ferè viris claris & præstantibus usitatum, ut
videre est in fastis consularibus.

Justinianus] Duo hoc nomine fuerunt Imperatores. De seniore sive
priori hic agitur: cujus vitam breviter Hotomannus; uberius nos alias ex-
plicavimus.

Alemannicus Gotthicus] Tituli sunt devictarum gentium: quæ con-
suetudo cepta olim Romæ à Coriolano, & confirmata ab Africano maxi-
mè ab Imperatoribus postea frequentata est.

A

Pius felix] Hæc verba solent addi omnibus Imp. ut illa præponi, IMPER. CÆSAR. veteres scribebant P. F.

Præfatio Institutionum.

HUJUS præfationis 4. partes constitui possunt. Nam prima duo officia Imperatoris exponuntur, tanquam *ἑστῆς*. Secunda de Imp. Justiniano tanquam *δοτῆστῆς*, breviter exponitur, ut ille in utroque officio se gesserit: tertia de Institutionibus latius explicatur: tandem adjungitur adhortatio ad studiosos juris.

Imperatoriam majestatem] Ait Imperator: ut in Imperio & Repub. duo sunt tempora, pacis & belli; ita Imperatoris duplex quoque officium, in armis & legibus positum, quæ disputatio in Politicis explicari solet, ut etiam hic latè *Baldwin. & in Constit. de Justin. Cod. consir. Summa*, inquit, *Reipublicæ tutio, de stirpe duarum rerum, armorum & legum veniens, &c.*

Et Princeps Romanus] id est Imperator. Nam id notandum, nomen principis propriè uni tantùm convenire Imperatori. Notandum & hoc, Imperatorem esse principem; non regem, ut diligenter distinguit Ammianus, quod Rex pleraque suo arbitrio & magna cum pompa: Princeps legibus convenienter, & nullo cum fastu superbo præsit Reipublicæ.

Victor existat non solum] Hic locus ex veteribus libris ita emendandus est: Et princeps Romanus victor existat non solum in hostilibus, &c. sed etiam, &c. expellens: & fiat, &c. hostibus triumphator: Nam verbum *Magnificus*, hic delendum est.

§. 1. Quorum utramque viam] Hic de Justiniano, quid in bello & pace profecerit, breviter exponitur.

Et bellicos quidem sudores.] Certum est Justinianum magna felicitate usum esse in bellis: Opera tamen non sua; sed ducum, ut Bellisarii, Narsetis, aliorumque, quæ de re dictum est in vita.

Barbaricæ gentes] Ut Vandali, Antæ, Ceta, Bulgari, Persæ & postea Gothi. Id autem notandum, in jure, & apud alios, gentes dici, quæ non parent Romanis, quasi dicas, Barbaros, ut *L. ult. C. de offic. mag. mil.* ita etiam loquitur *l. 2. C. de offic. præf. prætor. Afr. & tit. C. Theod. de nuptiis gentilium.*

Et tam Africa] De Africa, victis & profligatis Vandalis, Imperio Romano restituta à Justiniano, videatur. *l. 1. & 2. C. d. tit. & latè Procop. de Vandal. bello.*

Quàm aliæ numerosæ Provinciæ] Intelligit provincias Africæ, *d. tit. l. 1.* Nunc verò Deus per suam misericordiam non solum Africam, & omnes ejus Provincias nobis tradidit, &c. Restituit & alias Imperio, sed post hæc præfationis hujus tempora, & quidem aliquot annis, puta Siciliam, Italiam, pulsis & interfectis Gothis. Legendum autem numerosæ

Pre.

Provincia, hoc est, multe, sic enim ea ætate loquebantur, ut sæpe Cassiodorus, & ita hic habent libri veteres.

Post tanta temporum] Nonaginta quinque annos, quibus Africam ejusque provincias tenuerant Vandali. *d. l. i. C. de offic. præf. prætor. Afr.*

Omnes verò populi] Modò de bellis, nunc de jure & legib. facta sua exponit Imperator.

Iam à nobis promulgatis.] Ita loquitur & in l. 2. §. *hac igitur*. 19. *C. de vet. jur. enucl.* & constitutionib. à nobis compositis vel promulgatis. Leges nostras promulgamus: alienas & nostras componimus, hoc est, in ordinem & libros redigimus.

§ 2. Et cum sacratissimas] Exponit nunc nominatim, quid in legib. emendandis præstiterit. De hac autem Justiniana legum & juris emendatione nos infra separatim, sed breviter tantum dictabimus. Tota autem hæc juris compositio live emendatio, tribus libris continetur: Codicis, Pandectarum & Institutionum. Et Codicem primò, deinde Pandectas, mox Institutiones composuit.

Et cum sacratissimas] Hic de Cod. in quo tantum constitutiones principum continentur.

Antea confusas] Hanc confusionem constitutionum principalium sæpè memorat Imp. l. i. & 2. *C. de vet. jur. enucl.* l. 1. 2. & in l. 1. *C. de novo Cod. fac.* Erunt enim constitutiones multe sæpè similes, multe contrariæ, multe supervacaneæ, multe inutiles, & desuetudine abrogatæ. Quare mandato Justiniani, sublatis similibus, contrariis, supervacaneis, & inutilibus Constitutionib. omnia in luculentam redacta sunt consonantiam, & in unum corpus ex tribus diversis collecta, omnique vitio purgata, ut ait in *pr. Const. de Emendat. Cod.*

Tunc nostram extendimus] Hic de Pandectis, quas ait post Cod. à se compositas esse, in quib. continentur veterum prudentum, seu Jurorum responsa & commentarii.

Et opus desperatum] Idem jactat in l. 2. §. 1. 2. *pr. C. de vet. jur. enucl.* & in l. 1. §. 2. *Quod nemo*, inquit, *neque sperare, neque optare ausus est.*

Per medium profundum] id est, per rem difficillimam, & quasi per inum Oceanum. Videatur Erasmus in verbo *Profundum*.

§ 3. Cumque hoc Deo propitio] Nunc de Institutionibus, quæ est tertia & præcipua pars hujus præfationis. Quæ autem de iis hic & infra tit. *de just. & jur.* exponuntur, ad septem capita referri possunt. Nam I. exponitur mandatum factum de componendis Institutionibus. II. Per quos sint composite. III. Causæ componendarum Institutionum. IV. Comparatio & præstantia harum Institutionum præ aliis veterum Institutionibus. V. Scopus & utilitas earum. VI. Ex quibus veterum scriptis sint collectæ. VII. Quo tempore sint discendæ. Et primò quidem, ait Imp. se man-

dalle specialiter & nominatim certis tantum, puta, tribus, ut Institutiones juris componant: de quo mandato in l. 2. §. *Sed cum perspeximus* 11. C. de ver. jur. enucl. Auctores autem sunt triumviri, Tribonianus, & duo juris professores, Theophilus & Dorotheus, ut hic & in d. l. 2. §. *Sed cum perspeximus* 11. De Tribuniano, qui non tantum Institutionum, sed etiam Pandectarum & Codicis auctor & architectus est summus, videatur Suida, Procopius, & d. l. 1. & 2. C. de ver. jur. enucl. Const. Omnem §. Nos. 2. & Const. Cordo. §. *Sed cum 2. de emend. Codic.* Scribitur autem vulgò Tribonianus: rectius tamen in libris antiquissimis Tribunianus, ut in Græca præfatione Tpi Γεννάδιου.

Magistro.] Scilicet officiorum. Erat autem magister officiorum is, penes quem cura erat totius penitentiæ & palatii: cui hodiè respondere videtur Marschalcus & præfectus aule, ut eruditè Cujac. l. 3. C. de præpos. sacr. Codic.

Exquæstore sacri Palatii.] Quæstor ætate Justinianis erat, qui hac ætate est Cancellarius, hoc est, ad quem cura juris & legum pertinet, ut passim in Cod. videatur & Cujac. ad l. 2. de per. sublit. Fuerat autem Tribonianus ante tempus hujus præfationis quæstor Justiniani Const. Hæc quæ §. 1. de nov. Cod. fac. & Const. Summa. §. 2. de Justinian. Cod. confirm. At hoc tempore desierat esse quæstor: Ideoque rectè dicitur: Exquæstore. Eadem forma dicebant: Exconsules, exmagistro, ex præfecto, exduce, excomite, &c. ut sæpè in Ammiano & aliis Historicis.

Antecessoribus.] Qui vulgò dicuntur professores juris: olim eleganti & proprio nomine dicebantur Antecessores, & hi soli Const. Omnem §. Nos. 2. de juris docendi ratione, & Hesychius in lexico, videatur Turnebus lib. 8. c. 19. Cujac. lib. 12. obs. c. ult.

Ut liceat vobis.] Causæ componendarum novarum Institutionum, cum alioqui multæ essent veteres, duæ hic indicantur. Una, ut reliquo corpori juris jam emendati, & multifariam mutati, Institutiones quoque responderent ad eundem modum emendatæ, de qua ratione, & in l. 2. §. *Sed cum perspeximus* vers. admonuimus, Cod. de veter. jur. enucleand. & hic in fin. in verb. in quibus breviter expositum est, &c. Altera causa est, quòd in veteribus Institutionibus multa essent inutilia, multa supervacanea, & desuetudine jamdudum abrogata: Cujus generis multa erant, & in aliis veterum scriptis, de qua causa hic, vers. & tam aures, &c. d. Const. Omnem. §. 1. Ubi de Institutionibus Caji, quæ tum docebantur in scholis, ait Imper. in iis utile cum inutili mixtum fuisse, & solitos fuisse professores in docendo inutilia præterire, & supervacanea. His igitur duabus de causis, primò, ut Institutiones Pandectarum & Codex consentiant: Deinde, ut utilia tantum & ulu recepta in iis contineantur, adductus Imperator novas Institutiones fieri curavit, l. 1. §. *Sed etsi* 10. l. 2. §. 1. §. *Quartus* 5. & seq. & §. *Sed cum perspeximus* 11. C. de ver. jur. enucl.

Prima legum cunabula.] Ita & infra vocat, §. *Sed non usque* 7. vers. *Sed ne de*

ne de legat. sic & juris canabula, l. 2. §. Posthos. 38. Vers. Deinde Sextus. ff. de orig. iur. Vocantur & prima legum vestigia, prima legum argumenta, prima fundamenta & elementa, d. l. 2. §. Sed cum perspeximus. C. de vet. iur. enucl.

Non ab antiquis fabulis] Fabulas vocat jus inutile & inusitatum, quo referta fuerunt Institutiones & libri veterum Jurisconsultorum, ita loquitur in l. 1. C. de annali except. Vocat & confusionem, in d. Constit. Omnem §. Sed quia §. de iuris docend. rat.

Nilque perperam positum] Hoc est frustra, id est, nihil supervacaneum, ut erant multa in veterum Institutionibus, quæ in docendo præteribant ut dictum.

Et quod priori tempore] Docendi juris ratio duplex est, vetus & nova, sive Justiniana, d. Constit. Omnem. Et in veteri quidem anno demum quinto Constitutiones discabant studiosi, sive studium juris desinebat in Constitutionibus: Hodie ab illis incipit, hoc est, ab Institut. Imperatoriis, qui locum & vim Constitutionum habent. Et hoc est quod ait: & quod priori tempore, &c. Atque ita hodie studium juris incipit, ab Imperatoris constitutionibus, & desinit quoque in Imperatoriis Constitutionibus. Nam & Justinianus in nova juris ratione id præscripsit, ut primo anno discant studiosi Institutiones, & postremo, hoc est, quinto, legant Codicem sive Constitutiones. d. Constit. Omnem. & hic in verb. ut & initium vobis & finis, &c. Ex his jam intelligitur dissimilitudo inter has Institutiones, & illas veterum. Nam hæ sunt Imperatoriæ; illæ Jurisconsultorum: hæ nihil inutile, illæ multa inutilia & supervacanea continebant; per has fit ut principium & finis studii juris, sit à voce principali, hoc est, principis, cum olim tantum in fine principales Constitutiones legerentur.

§. 4. Igitur post] Iterat ferè ea, quæ modo sunt dicta: Compositis Pandect. mandatum esse, ut Institutiones componerentur.

In quibus omne jus antiquum] Hoc est, veterum Jurisconsultorum, quod solet Imperator vocare jus vetus. Jus antiquum, veterem Jurisprudentiam; Antiquitatem, ut in iur. de res. jur. antiqui, quod scilicet hoc jus sit constitutionibus Principum prius & antiquius. §. Sed ea omnia. 14. infra. de hered. quæ ab intest. §. ceterum. 3. infra. de leg. agnat. success.

Nec non ceteros viros] XVI. quorum nomina exstant, in l. 2. §. quæ omnia. C. de vet. iur. enucl. (Tribunianus fuit decimus septimus.)

In hos quatuor libros] Cur in quatuor? Quia Cajum est imitatus, de quo mox, cujus quatuor erant libri Instit. ut infra.

Ut sint totius legitimæ] Scopus & usus Instit. hic exponitur. Nam vel ipsum nomen Institutionis id continet, ut eleganter monet Lactantius in iur. instit. Christian. ita & in l. 1. §. ideoq. jubemus. 1. C. de vet. iur. enucl. rudis, in-

quit, *animus, studiosi simplicibus enutritus, facilius ad altioris prudentia &c. & optimè in l. 2. § sed cum perspeximus d. tit. Sed cum perspeximus quod ad portandam tanta sapientia molem non sint idonei homines rudes, &c.*

§. 5. In quibus breviter expositum] Sententia horum verborum est: Multa in his instit. breviter exponi, quæ antea quidem consuetudine abolita, aut saltem minus nota & usitata propter temporum & Reipublicæ perturbationem, & antiquitatis ignoracionem, ab Imp. illustrata, & in usum & formam revocata atque reducta esse. Sic & in Nov. 1. ait: *sibi curasse, ut leges negligentia & situ vel inter mortuas restituat.*

§. 6. Quas ex omnibus] Id sextum est, quod hic de Instit. adfert: puta de libris veterum ex quibus hæc Instit. sunt confictæ. Ait autem in d. Constit. Nos vero 2. omnem. has ex omni penè veterum Institutionum corpore eliminatas. Idè testatur in l. 2. § sed cum perspeximus. Scribit *Laet. intus d. loc.* Jurisconsultos solitos scribere Instit. Juris: & commemorantur Florentini Jurisconsulti Instit. lib. 12. Cui lib. 4. Ulpian. lib. 2. Pauli 2. Callistrati 36. & Martiani 16. ut videre est in indice Auctorum Pandect.

Et præcipuè ex commentariis Cui nostri] Cuius Jurisconsultus maximè floruit sub Imperatore Marco Philosopho, l. penult. Ad Scutum. Tertulian. Scripsit ille quatuor libros, Instit. ut videre est in indice Pandect. quæ Instit. Cui ante Justinianum in scholis docebantur, d. Constit. Omnem. §. 1. in pr. de docendi juris ratione. Et has Instit. Cui maximè Tribonianus secutus est in his Instit. componendis, tam in ordine, quam in numero librorum & rebus ipsis, quod intelligi potest ex fragmentis Instit. Cui, per Gothos in epitomen contractis adhuc hodiè exstantibus. Et hæc causa est, cur Cuius nostrum vocet Imperator hic, & in §. Item lex Cornelia, §. infra de public. iudic. & Constit. omnem. §. 1. in pr. Eademque est causa, cur hæc Cui Instit. docerentur in scholis & à Grammaticis veteribus interdum adducantur: ut à Prisciano: à Servio in lib. 3. Georg. Virgil. & à Boët in Topic. Ciceronis.

Quam rerum cottidianarum] Scripsit Cuius libros 7. aureorum sive rerum cottidianarum, ut est in indice Pandectarum.

Aliis quæ multis] Hoc est, Non tantum ex libris Instit. sed etiam ex libris aliis Jurisconsultorum, ut ex libris ad Edictum, ad Sabinum &c.

Et plenissimum] Videtur his verbis indicari Confirmatio Instit. ut habeant vim legis, & sint tanquam principales Constitutiones, l. 2. §. sed cum perspeximus, 11. C. de ver. jur. enucl. Unde & hæc oratio sive præfatio à Theophilo dicitur confirmatrix Instit. ut est in inst. Cod. præfatio secunda, de Iustin. Cod. confirm.

§. ult. Summa itaque] §. ult. hæc in se habet: Hortatur adolescentes ad studium juris proposito præmio honorum & administrationis Reipublicæ. Sic & in d. Constit. Omnem §. fin. ad Professores: *Incipite*, inquit, *legum doctrinam*

nam

nam adolescentibus Dei gubernatione & viam aperire quam nos invenimus: quatenus fiant optimi iustitiæ & Reip. ministri. Et in d. *Constit. §. Discipuli. 6.* Proquit, *Oratores maximi, & iustitiæ satellites inveniantur, & iudiciorum optimam athletam quam gubernatores in omni loco ævoque felices.*

Toto legitimo tempore] Id notandum: non accedendum vel ad Rempublicam, vel ad iudicia, nisi studio juris ritè perfectò. Id autem perficitur quinquennio, d. l. *annuem.*

Hæc notatio temporum de Iustinianâ juris emendatione.

Anno Christi D. XXVII. Mavortio Cof. Justinianus ab avunculo Justiniano declaratus est Imperator, Calend. April. ipso die Paschæ, *Novel. 47. cap. 1. Marcellinus in Chronico. Evagrius lib. 4. Zonaras lib. 3. Cedrenus in annalib. Proximis autem Calend. Augusti, moritur Justinus, à quo die solus Imperium recepit Justinianus: Evagrius dicto lib. 4. & Zonar. Reliqui etiam faciunt mentionem jam dicti. Et hic primus est annus imperii Justiniani.*

Anno D. XXI. X. Justinianus secundò Consul, mandavit Cod. componi Idib. Februar. *Constit. Hæc quæ in pr. de novo Cod. fac.*

Anno D. XXIX. Decio Cof. Codex jam compositus promulgatur, *Constit. Summa. in pr. de novo Cod. confirm.*

Anno D. XXX. Lampadio & Oreste Cof. mandavit Imperator componi Pandect. 1. Cal. Januar. l. 1. c. *de vet. iur. enucl.*

Anno D. XXXI. & sequente quibus nulli fuere Cof. sed prior dicitur primus post Lampadium & Oresten; & alter dicitur secundus post Lampadium & Oresten, componuntur Pandectæ.

Anno D. XXXIII. solus est Consul tertium Imp. Justinianus, eumque consulum ipse vocat felicissimum, l. 2. §. *Leges. 23. C. de vet. iur. enucl.* Triamque maxima opera hoc anno feliciter perfecit: Nam Africam Vandalis devictis recuperavit, d. l. 2. & l. 1. c. *de offi. pref. præt. Afric.* & pacem cum Persis perpetuam fecit, d. l. 2. in fin. & *Agathang. lib. 4. in fin.* Pandectæ denique & Institutiones absolutæ & promulgatæ, hæc quidem 1. Kalend. Decemb. illæ verò 17. Cal. Jan. ut hic, & d. l. 2. in fin.

Anno D. XXXIV. Justiniano quartū, & Paulino Cof. Codex Justinianeus emendatus est, & demum editus, 1. Cal. Decemb. priore abrogato, *Constit. Cordi. de emend. C.* Et hic novus & secundus Codex hodie solus superest, eoq; utimur.

Anno D. XXXV. & reliquis sequentibus ferè usque ad mortem, Justinianus edidit Constitutiones aliquot, quæ Novellæ dicuntur, quod essent editæ post Codicem. Solent enim ea etate Constitutiones post Codicem editas vocare Novellas, d. *Constit. Hæc quæ in fin. pr. de nov. cod. faciend. & de Constit. Cordi. §. Sed cum 2. de Emend. Cod.* Erant autem CLXX. quæ in unum librum postea sunt conjectæ, quem vulgò Authentica, docti hodie Novellas vocant. Mortuus est autem Justinianus anno D. LXV. Idib. Decembr. Imperavit annos XXXVIII. Mens. VII. dies XIII. ut accurate observat Cedrenus.

INSTI.

8
EXPLANATIONES
INSTITUTIONUM
SIVE ELEMENTORUM
JURIS.

LIBER I.

De Justitiâ & Iure. Tit. I.

Hic titulo & proximo respondent quatuor tituli Pandect. & in Cod. tit. 14. lib. 1. & 3. seqq. Exponuntur autem in his principia & origo juris, hoc est, definitio & divisio. & materia triplex, in qua totum jus versatur.

Et jure] Jus quidem, ut *Contrius*, de scientia juris tantum accipiunt: puto tamen rectius jus hic non tantum de scientia, sed etiam, & maxime quidem de eo intelligendum quod justum est, id quod propriè jus dicitur. Nam non tantum de scientia juris, sed de jure ipso hic & in Pandect. sub hoc titulo de *Justitiâ & Iure* explicatur. Cur autem de justitiâ & jure, non contra de jure & justitiâ? Quod justitiâ jure est prior, ut docent Philosophi in *Ethicis*, & indicat *Ulpianus* in l. 1. ff. eod. cum ait: Jus à justitiâ appellatum, non ratione verbi, sed rei. Nam Grammaticè justitiâ à jure sive justo: Philosophicè & civiliter, hoc est, juridicè, jus à justitiâ, ut omnis actio ab habitu suo deducitur.

Est constans & perpetua voluntas] Hoc est, est habitus in voluntate moderanda maxime positus, quo jus suum cuique tribuitur. Nam propriè virtutes non sunt voluntates sive omnino appetitiones, sed sunt moderatrices appetitionum, ut *Aristot.* lib. 2. *Eth.* docet. Cum autem appetitio sive *ὀρεξις*, triplex sit: Ira, cupiditas, voluntas, reliquæ virtutes, ira & cupiditati: justitiâ sola voluntati moderatur, ut *Arist.* d. lib. 2. & *init. lib. 5. Eth.* & erudite *Thom. Aquin.* in *sum.* Et hæc est jam causa sive ratio, cur hic *Ulpia*, justitiâ vocet voluntatem: sic enim & *Arist.* *init. lib. 5. Eth.* vulgò definiri solitum esse justum virum, eum, qui velit & faciat justa. Dicitur etiam constans & perpetua, quod est habitus sive affectio, cujus proprium est, esse firmum & perpetuum & difficulter mutabile. Dicitur quoque constans & perpetua, more Stoicorum, quos imitari solent *J Cti*, quia olim à Stoicis ferè eruditi, ut indicat. *Pomp.* in l. 2. §. *Ab his profecti* 40. ff. de orig. ju. His à Stoicis, virtus constans; vitium inconstantia definiri solet, ut *Cic.* 1. de legib. quo lib. Stoicos sequitur & sic inquit: *Constans & perpetua ratio vite, quæ est virtus, item, quæ inconstans, quæ est vitium, sua natura probatur.* Sape autem hæc phrasis, Con-

Constantis & perpetua, est apud Cic. *ut 13. Philip. Quorum habetis cognitam voluntatem in Republ. eamque perpetuam & constantem.*

Jus suum cuique tribuendi] Idem valet jus suum cuique tribuens, *ut apud Cic. lib. 5. de finib. Iustitia est animi affectio suum cuique tribuens, & lib. 5. vet. Rhetor. Iustitia est habitus animi communi utilitate conservata, suum cuique tribuens dignitatem.* Est enim hoc proprium justitiæ officium, quo differt ab aliis virtutibus. Cur autem hoc justitiæ sit proprium, suum cuique tribuere, *ut & Plato explicat lib. 1. de Republ. præclarè eruditeque docet idem Thomas in summa.*

Et divinarum & humanarum] Ulpian. jurisprudentiæ attribuit definitionem Philosophiæ, quod jurisprudentia vera sit Philosophia, *ut idem ait in l. 1. ff. de ver. & l. 1. ff. de var. & extraord. cognition.* Deinde quod jus partim est divinum, partim humanum, §. *Hujus. infra h. & d. l. 1. §. Hujus 2. versic. publicum.*

Injusti atque injusti scientia] His verbis propria jurisprudentiæ definitione continetur, quæ & ipsa non satis accurata videtur, sed ad Stoicorum rationem confecta. Ita namque Stoici legem definebant justis & injustis regulam, *ut Marrianus l. 2. ff. de legib. & Seneca lib. 1. de benefic. cap. 14. & Cic. 1. pfe lib. 2. de legib. lex est, &c.* Sic iidem Stoici Dialecticam definebant veri & falsi disceptatricem & judicem, *ut Cic. in Acad. scientiam, ut Laert in Hierone testatur.* Cicero autem in *Topic.* ita jus nostrum definit: *Ius civile est æquitas constituta iis, qui sunt ejusdem civitatis* (hoc est, jus quoddam, id æquitas significat) *ad res suas obtinendas.*

§. His igitur. 2.

DE ratione docendi juris, & quando Instit. sint discenda, exponit, quod septimum caput supra notavimus eorum, quæ hic initio de Institutionibus adferuntur. Ait autem Imperator Institutiones primò esse cognoscendas. Quod ut intelligatur, adjungit duas discendi juris rationes, unam levem & facilem; alteram exquisitam & difficilem, de qua utraque ratione copiosè explicatur, *in l. Omnem, de juri docendi ratione & in l. 2. §. sed cum perspeximus, C. de vet. jur. enucl.* Ita & Philosophi duas rerum methodos constituunt, brevem & facilem, atque accuratam. Aristot. vocat *τὸ πρῶτον ἀπλοῦς*. Quare cum in jure, levior via & ratio in Institutionibus; diligentior & exactior in Pandect. continueatur, ait Imperator levio-riorem primò; post deinde exactiorem viam esse sequendam: Quod Philosophi monent, & Quintil. Rhetor. *init. lib. 8. Instit. orator* verba ejus, quæ maximè huc faciunt, sunt hæc: *Hu serè, quæ in proximos quinque libros collata sunt ratio inveniendi, atque inventa disponendi continetur: quæ, ut per*

B

omnes

omnes numeros penitus cognoscere ad summam scientiæ necessarium est, ita incipientibus brevius & simplicius tradi magis convenit. Non enim difficultate institutionis numerosæ atque perpetuæ deterrerisolvant, &c. Ratio autem huius distinctionis, cur primò levi, postea exacta via ius sit tradendum, duplex hîc adfertur: Primùm, ne difficultas statim in ius proposita adolescentem deterreat; sive, ut ait Imperator, desertorem studiosum efficiat. Deinde ne majore cum labore, idque seriùs ad cursum iuris persequendum studiosi iuris perducantur. Ethinc est, cur sæpè in Institutionibus his longiora & difficiliora hic vel omittantur, vel nominatim etiam ad Pandectas rejiciantur.

§. Iuris præcepta sunt hæc, 3.

Hoc quoque sumptum est ex Ulpian. *l. iustitia in. §. 1. ff. eod.* Verbum autem præcepti, quod duo latinè significat, *ullum* & *regulam*, sive principium, dubitant Interpretes, utra significatio huic loco conveniat. Hopperus *lib. 1. de arte jur.* hæc tria præcepta præclarè & copiosè explicata pro principiis iuris accipit, ut & Contiùs *in notis ad hunc locum.* Contra Theophil. pro iussu sive mandato accipit: Nam vertit Græcè, *ταραγέλαια*; cui assentior Nam legum & iuris proprium est præcipere, sive iubere, & vetare *l. Legi virtus 7. ff. de legib. & l. 1. tit. ubi Papin. lex, inquit, est commune præceptum. &c.* & pulchrè Seneca *epist. 95. leges, inquit, quid aliud sunt, quam minus mixta præcepta.* & ita Cic. *Philipp. 11. Est enim lex nihil aliud, nisi iura animine Deorum tracta ratio, imperans honesta, prohibens contraria.* Idem quoque hæc præcepta iuris egregiè explicat *lib. 1. de orat.* his verbis: *Sive quem ista præpotens & gloriosa Philosophia delectat.* Est autem inter hæc tria iuris præcepta notanda hæc differentia: quodd primum Philosophiæ magis est proprium; duo reliqua & maximè ultimum, iuris & iustitiæ est proprium. Nam etsi in iure honestas quoque spectatur, *l. Non omne. 144. ff. de reg. iur. l. semper. 197. d. tit. & tot. tit. de ritu nupt. & tot. tit. de his qui not. infam. l. Filius. 15. ff. de cond. inst. l. 1. ff. de iust. & iur. & Cic. d. lib. 1. de Orat.* Ex his enim (legibus scilicet & iure civili,) & dignitatem maxime expetendam, id est, honestatem videmus, cum verus iustus atque honestus labor honoribus, præmiis atque splendore decoratur: vitia autem hominum, &c. Etsi igitur in iure honesti quoque magna habetur ratio: eius tamen tractatio ad Philosophum politicum propriè pertinet, ad Jurisconsultum eatenus tantùm, quatenus Reip. & vitæ humanæ nihil noceatur. De altero autem præcepto ita Cicer. *lib. 1. offic. iustitia igitur primum est munus, ne cui quis noceat nisi laesurus, &c.* Ad quod pertinent disputationes in iure de damno vitando, & de maleficiis ac criminibus, de dolo malo, de metu, de consiliis fraudulentis. *l. Nemo potest. 75. de reg. iur.* Tertium est notissimum, de quo supra in definitione iustitiæ, & pulchrè Triphonius,

phoninus, in l. Bona fides, §. ff. de pos. Et probo (inquit) hanc esse justitiam, quæ suam cuique tribuit. De iisdem præceptis videatur Connanus lib. 1. de jur. civi-
li, & Dd. hic.

S. Hujus studij duæ sunt positiones, 4.

Hoc quoque verbum positionis ambiguum est. Nam Connano sci-
tam, Horomanno, Contio æt quæ dicitur in notis; hic partē sive spe-
ciem significat, quod queri videtur, ut positio sit pars prima & sum-
ma: quomodo Quintil. sumere videtur, sententia est: Juris duæ esse species,
sive jus esse bipartitum, publicum & privatum: ut & Demosth. legū ait esse
duas in orat. contra Demost. quomodo & articuli sive juris loci multi divi-
duntur, alii sunt publici alii privati, ut pacta, l. Conventionū. §. ff. de pact. sed no-
tandum, ut verbum publicū hic valde late accipi, ut eo factum quoq; contineat-
ur, l. §. 1. ff. eod. Nam alioqui veteres magis distinxerunt jus faciunt tripartitū:
factum, publicum, & privatum, ita eleganter Aufonius in Idyllis.

In triplex tribus, quod triplex quaternæ.

Sacrum, privatum, & populi commune quod aliquam est.

Et ita quoque triariam dividit Quintil. lib. 2. Inst. c. 4. & Cic. in lib. de legib.

Publicum est.] Definitio est perspicua: Ejus juris tres sunt partes: sa-
cerum, sacerdotes, & magistratus; adfert Ulp. d. l. 1. ff. eod. Eodem pertinent &
leges, sive legum actiones, quæ partes ordine explicantur lib. 1. C. sunt & a-
liæ hujus juris partes gravissimæ, ut de vectigalibus, ut de viis publicis, ut
de manibus, de legibus, de scholis instituendis, de ludis, de tota re militari:
Nam & jus militare juris publici pars, quædam est, late sumpto, ut hic, eo
vocabulo, de quibus partibus explicatur à Philosophis, & in jure nostro li-
bris tribus posterioribus Cod. & lib. 49 & 50. ff. de Novellis quibusdam.

Dicendum est igitur] Observandum in Institutionibus tantum ex-
plicari jus privatum: tum quod ejus facilior sit cognitio, tum quod jus pri-
vatum propriè ad Jurisconsultum pertineat, & ad Jurisprudentiam; cum jus
publicum potius ad Politicam scientiam & ad virum Politicum pertineat:
ut rectè distinguit Cicero Politicum à Jurisconsulto, lib. 1. de Orat. ferè in
fine, ubi Jurisconsultum definit eum, qui legum & consuetudinis ejus, qua
privatum in civitate uterentur, & ad respondendum & ad agendum, & ad
cavendum peritus esset. Perfectus tamen Jurisconsultus est is, qui omnis
juris, sacri, publici, privati, & militaris sit peritus, hoc est, qui rerum divina-
rum & humanarum habeat notitiam quales veteres fuerunt Jurisconsulti,
qui & de rebus sacris sive jure Pontificio, & de jure publico, & de jure ci-
vili, hoc est, privato, & de re militari libros compleverunt, ut erudite Briffon. lib.
4. antiq. jur. c. 16.

Quod ad singulorum utilitatem] Utilitas enim juris maximè ci-
vilis

vilis, causa & origo, & ut ait Horatius. iusti mater & æqui dici solet: Quare re videatur diiudicatio Platonis, *lib. 1. de Republ.* Hinc est quod passim in iure nostro utilitatis fiat mentio, & propter utilitatem receptum aliquid dicatur, & publicè aut privatim utile esse.

Quod tripartitum est] In Pandectis ita: Quod tripartitum est. Collectum est enim. &c. sed hic in vet. lib. fere ita: quod est tripartitè collectum. Est enim, &c. fortasse sic scriptum fuit ita: Quod est tripartitum, collectum est enim &c. Nam & ita *infra init. tit. de test. ord.* Ut, inquit, *hoc ius tripartitum esse videtur.* Valde autem in hac divisio juris trimembris est notanda, in ius naturale, gentium, & civile: Est enim eius usus maximus toto iure, ut *infra. tit. prox.* & in reliquis explicabimus. Philosophi ius faciunt bimembre. Naturale & civile: Naturale vocant & ius gentium, ut & Jurisconsulti interdum Agell. *lib. 7. Noct. Artic. cap. 3.* qui, inquit, *non iure nature, aut iure gentium prohibentur, sed iure legum.* Et Cicer. *lib. 3. offic.* Itaque maiores (inquit) aliud ius gentium aliud ius civile esse voluerunt: quod ius gentium ibidem & ius naturæ vocat. Sic eodem libro. Neque vero hoc solum naturæ, hoc est, iure gentium, sed etiam legibus populorum constitutum est, §. *singulorum infra de rerum diuis.* Dominium (inquit Imperator) nanciscimur vel iure naturali, quod ius gentium appellatur, vel iure civili. Sic & Plato *lib. 6. de legib.* & Aristoteles *lib. 5.* Et hic & alibi. & *lib. 1. Rhetor.* tantum hæc duo iuris genera agnoscunt: quorum sententiam longa disputatione confirmat Connanus *lib. 1. comment. iur. civil. contra Vlpian. & Iurisconsultos.* Nos tamen in iure huius triplicis iuris usum videmus: ut cum servitus dicitur ex iure gentium, libertas ex iure naturæ profecta, §. *1. infr. de iure personar.* ut cum conditio indebiti, refertur ad ius naturæ: servitus ut dictum, ad ius gentium, *l. Si quod. 64. ff. de cond. indeb.* hoc est, ut servi iuris naturalis sint capaces, iuris gentium & civilis non item, *d. l. Si quod. & l. Quod attinet. 32. de regulis iur.*

Collectum est enim] Reperiuntur in iure quædam, quæ sunt iuris naturalis, sed per pauca: quæ sunt iuris gentium aut civilis, pleraque omnia. Moribus autem nostris, quod diligenter notandum, omnia præcepta iuris redacta sunt ad ius gentium, merè civilibus propter solennitatem omnibus ferè sublati, vel usu aboliti, ut testamentum, ut matrimonium, tutela, actiones sunt iuris civilis, si ius nostrum spectes: si mores, sunt iuris gentium, non minus quàm dominia & contractus.

De iure naturali, gentium, & civili. Tit. II.

QUÆ sub hoc titulo, & quæ sub priore, in Pandectis sub eodem titulo coniunguntur, ut supradictum. Cur autem hic distinguatur in duos titulos, ratio est, quod voluit Imperator consulere tyronibus, quemad-

quemadmodum & in Pandectis de legatis & fideicommissis sub uno titulo; hic sub diversis tractatur, § sed non usque versic. sed nec in primis. infra de legat.

Jus naturale est, quod natura, &c.

Hoc est: Id jus naturale est, quod etiam in bestias cadit, non tantum in homines. Ita jus naturæ definitur & in Novel. 12. & à Philosophis, ut Plutarcho in *Camillo*: Lex, inquit, est natura, cuius & bestia sunt participes, ut imbecillior cedat ac parcat potentiori. Ita & Xiphilinus ex Dione in *Augusto Imperat.* blanditiis placati, & dolore perturbari, ait esse naturale, quod & in bruta animalia cadat. Et optimè Demosthenes in *Aristonem* 1. Parentes colere est, inquit, lex natura & hominibus & bestiis posita. Oblat primo, quod ait l. 1. § 1. ff. si quid. up. paup. sec. dic. & l. Sed etsi § 5. & ideo. 2. ff. ad legem 4q. ubi dicitur, injuriam non cadere in bestias: Ergo nec jus. Et certè jus propriè non cadit in bestias, nec ratione bestiarum jus dicitur. Verum hac ita sunt accipienda, ut quæ homines jure faciunt, si eadem faciant & bestie, easint juris naturalis; quamvis bestie eadem non jure, sed impetu & impulsu naturæ faciant. Unde nec edere nec dormire est juris naturalis: quod etsi homines ea faciant, non faciunt jure, sed naturaliter tantum. In summa quod jure facit homo, si faciat bestia, erit juris naturalis: quod non jure facit homo, etiam si faciat bestia, erit id quidem naturale, sed non juris naturalis, ut eleganter distinguit Govean. lib. 1. var. lect. jur. c. 19.

Nam istud jus non humani] His verbis differentia juris naturalis & juris gentium continetur. Nam hoc est proprium generis humani: illud commune, omnium animalium.

Hinc descendit] Tria quæ sunt juris naturalis adferuntur: Conjunctio maris & feminae, procreatio, & liberorum educatio. Videntur & alia esse hujus generis, ut libertas. §. 1. in frat. prox. ut vindicta, quæ etiam in bestias cadit, ut pulchre Cicero pro *Milon.* quamvis Florentin. eam attribuat juri gentium, l. 3. ff. de just. & jur. Cujus sententiam copiose refellit Connanus lib. 1.

Maris & foeminæ conjunctio] Cicero quoq; lib. 1. offic. & lib. 3. de fin. docet, id omnibus animalibus insitum esse.

Quam nos matrimonium] Nos scilicet homines, aut cives potius, Nam matrimonium non est juris naturalis, ut quidam putant, neque juris gentium, ut putat Connanus; sed juris civilis. Ratio est, quod matrimoniū tantum inter cives Romanos contrahatur, ut ait Imperator infra in iur. titul. de nupt.

Hinc liberorum procreatio] De hac idem Cicero dictis locis.

Hinc educatio] Hanc etiam esse ex jure naturæ, sive liberos à parentibus alendos & educandos esse, nisi vel ipsi se alere possint, vel sint improbi,

bi, vel sint spurii, notum est ex ipso jure naturæ, *l. Si quis, & tot. tit. ff. de agnosc. & alend. liber. l. Si competent. 3. & 4. Si patrem. C. de alend. liber. l. ult. § ubi autem. in fin. C. de bon. quæ liber.* Ex eodem jure est & parentum educatio. Nam & eos egentes liberi educare tenentur, alioqui exheredari possunt, *Novell. 115. cap. 3. & l. 1. & 2. C. de alend. liber.* nisi parens filium neglexerit, nullamque artem edoceri curarit, ut apud Græcos usitatum fuit, *teste Galeno in hortatione ad bonas artes. & Luciano in abdicatione (scilicet filio.)*

Videmus enim cetera quoque animalia] Hoc est, videntur & bestię hoc jus nosse, quemadmodum de incestu scribit Imperator *Novell. 11. cap. 1* etiam belluas à matrum concubitu quædam abstinere, quod de Equa Thessalica scribit Aristoteles *2. Polit. cap. 2* & Oppianus.

§. 1. Jus autem civile, à jure, &c.

NUNC de jure gentium & jure civili. quæ duo jura per distinctionem hic explicantur Legendum autem ex veterib. libris: Jus a. civile vel gentium ita dividitur: Omnes populi, &c. Sic enim & Cajus, *l. Omnes, 9. ff. cod.*

Omnes populi] Ante distinctionem utriusque juris, præponit hic Imperator ex Caio definitionem quoque utriusque juris: & primò quidem utitur *Heer*, deinde *Pro Heer*: Ut, omne. populi utatur utroque jure, gentium & civili: Ergò & populus Romanus. Sic *(supra in præfat.)* Omnis Imperator utroq; tempore, & pacis, & belli, præcellere debet. Ergò & Justinianus.

Qui legibus & moribus reguntur] His verbis totum jus continetur: quod vel est scriptum, puta *leges*; vel non scriptum, puta in moribus positum, §. *Constat. infra h. tit.*

Partim suo] Idem ait Aristoteles *lib. 2. Rhetor.* Omnes gentes uti utroque jure communi seu gentium, & civili seu proprio: Ergò & populus Romanus.

Nam quod quisque populus] Est definitio juris civilis. Jus enim civile est jus, quod quisque populus sive quælibet civitas sibi constituit. Cicero in *Topic.* ita definit: Jus civile est æquitas constituta iis, qui ejusdem sunt civitatis, ad res suas obtinendas. Definit & ita; Jus civile est id, quod in legibus, Senatusconsultis, &c. ut & Papinian. *l. Jus autem, 7. ff. h. tit.*

Vocaturque jus civile] Etymologia, sive notio verbi hîc exponitur; quod jus civile dicatur: quod civitatis sit proprium. Sed Plato eumque secutus Aristoteles, *lib. 5. Ethicor.* Jus civile aliter appellat, & opponit non juri gentium ut hic, sed juri domestico sive æconomico. Jus enim ex eorum sententia vel est politicum, vel domesticum. Politici autem rursus duæ sunt species: Jus gentium sive naturale, & jus legum, quod propriè civile hîc dicitur.

Quod

Quod vero naturalis ratio] Est definitio juris gentium. Est enim hoc jus, quod naturalis ratio inter omnes homines constituit. Ut enim juris civilis causa efficiens est civitas, ita juris gentium causa est naturalis ratio, l. Omnes. §. ff. eod. l. 1. aq. 4. ff. ad legem aquiliam. Est autem duplex ratio naturalis: mera sive pura & absoluta, & altera comparata, sive respectiva. Ex illa ratione sunt hæc: suum cuique tribuere, neminem lædere, Deum parentesq; colere: ex hac, quæ (ut dixi) est mixta & comparata humanis necessitatibus, orta sunt hæc jura: Contractus, dominia, imperia, bella, servitutes, l. ult. §. de pos. quæ distinctio rationis magnum habet usum in jure civili, ut ut infra diceretur. Ulpianus ita definit; Jus gentium est, quo gentes humanæ utuntur. l. 1. §. ius gentium 4. ff. eodem.

Vocaturque ius gentium] De nomine juris gentium hic agit Imperator & unum nomen adfert, quod & in jure, & aliis scriptoribus est notissimum, ut Cicero tertio officiorum. Itaq; majores aliud jus gentium, aliud jus civile esse voluerunt. Sæt & alia ejus juris nomina: dicitur enim & jus humanum ut apud Liv. lib. 5. Interim Galli, postquam accepere ultro honorem habitum violatoribus juri humani, quod paulo ante vocarat jus gentium. Dicitur & jus commune sive civile. §. l. Omnes §. ff. eodem. & Aristoteles 1. Rhetor. vocat remm. Dicitur denique & jus naturale, §. singularium. 11. infra de rer. divis. & infra lib. tit. §. sed naturalia. & Cic. 3. Offic. Neque vero hoc solum natura, hoc est jus gentium, &c.

Quæ singula qualia sint] Hoc est, quæ sunt ex jure civili, quæ ex jure gentium, suis quæque in locis indicabimus, ut de servitute, §. Servi. de jure pers. de manu missione, in i. tit. de libertin. infra de patria potestate §. 1. infra. de patr. potest. de tutel. infra, initio tit. de tutel. de acquisitionibus, sive de modis acquirendi domini, §. §. singularium. 11. infra. de rer. divis. & §. per traditionem eodem. tit. & init. tit. de usucap. §. ult. per quas person. cuique acquiritur.

§. 2. Sed jus quidem civile velut Atheniense] vel Judæorum, sic de Attico jure Cornelius Nepos in Cimone. Habebat enim faris eloquentia, summam liberalitatem, magnam prudentiam, cum juris civilis tum militaris.

Vel jus Quiritum] Jus Quiritum sæpè fit mentio in libris vet. ut apud Iul. tit. 1. & apud Paul. in sententiis aliquoties, & apud Senecam lib. 3. natural. quæst. Hac res efficit (inquit) non ut ex jure Quiritum sit liber, sed ex jure natura. In libris a. juris Justiniani nusquam fit mentio, excepto hoc loco, eo, quod ab ipso Imp. sublatum sit. tit. C. de nud. jur. Quir. toll. Tantum in l. 1. §. 2. in fin. ff. de rei vind. Tribonianus scripsit ex lege Quiritum, quod Ulpianus posuerat ex jure Quiritum. Jus autem Quiritum proprium est civitatis Rom. maximeque sollemne, positum in libertatibus, manumissionibus

bus dominiis, quæ propria sunt civium Rom. Sic differunt hæc. Dominus jure Quiritum est, & Dominus jure naturæ vel gentium: Liber est jure Quiritum, & liber est jure gentium. Hoc jus Quiritum hodiè sublatum est. Interdum etiam latius patet hoc verbum juris Quiritum, & complectitur jus civile Romanorum. Sic tutela, testamentum, matrimonium quæ sunt juris civilis & non juris gentium, ad jus Quiritum generaliter acceptum referri possunt. Quod jus Quiritum sublatum non est, *d. tit. de nudo jur. Quirit. toll.*

Romani enim] Legend. Romani enim Quirites, &c. Nam hoc verbum à *Romulo*, abest ab omnibus libris manuscriptis. Ceterum Quirites vel à *Quiri*, hoc est hasta, vel à *Curibus* urbe Sabinorum deducunt videatur *Festus*, *Dionys. lib. 2.* ubi & *Varronem* adducit, qui à *Quiri*, hoc est, hasta deducit.

Vers. Jus autem gentium, &c.

Q UASI dicat: Jus quidem civile ab una tantum civitate, sed jus gentium ab universo genere humano appellatur. Differunt igitur quadrifariam. I. Quod jus gentium antiquius est, jus civile recentius, §. *singulorum*, *infra de rer. divis.* II. Quod illius causa est ratio; hujus populus sive Rex, *ut supra dictum.* III. Quod jus gentium latius pateat; Jus civile angustius, *ut jocatur Cicero pro Murena*, *IV.* Quod illud ægrè immutatur; hoc facile, §. *pen. infra. h. tit.*

Nam usu exigente] His verbis indicat Imperator usum & necessitates humanas esse causam Juris gentium; Cum tamen jam supra dictum sit, causam ejus juris esse rationem. Sed dicendum, ipsam rationem dupliciter considerari, *ut supra dictum.* Primum quidem simpliciter, & purè, nulla habita utilitatis ratione aut commerciorum: unde nata sunt Jura vindictæ, gratitudinis, religionis, &c. interdum mixtè, ut ratio consideret, quæ usus vitæ postulat, ut sunt cominercia, dominia, termini, fœdera, legationes, bella, de quibus hic tantum agitur. Quare usus sive indigentia ex parte est causa juris gentium, ut & *Rerum publicæ*. Sed non sola: qua de re disputat *Aristoteles*, *libro primo Polit.* *Plato libro secundo de Republic.* putat *Reipub.* causam & ortum esse usum & indigentiam, Respondet *Aristoteles*, *d. lib. 1.* id verum esse non omnino, sed ex parte. Nam (inquit) *homines consociantur non tantum propter usum & necessitates, sed etiam natura duce*, hoc est, ratione naturali instigante.

Bella Etenim orta sunt] Notandæ sunt diligenter partes Juris gentium, quæ tres tantum hic adferuntur: bella, servitutes, & contractus. Sunt autem & aliæ ut religio, defensio contra vim, manumissio, dominiorum distinctio, modi aliquot acquirendi. *l. 2. & 4. sequent. cod.*

Et servitutes, quæ sunt naturali jure] Hoc explicabitur *infra, initio tituli de libertin.*

Omnes

Omnes penè contractus] Ait penè. Nam quidam excipiuntur, qui sunt Juris civilis, ut ait l. Ex hoc jure. §. ff. eodem. Qui autem sint iuris civilis, valde controversum est: de qua quidem quaestione copiosè explicat Connanus libro primo, cap. 6. Et vulgò putant quatuor esse contractus, qui excipiantur, hoc est, qui sint iuris civilis, ut ait Accurs. hic & l. Ex hoc jure. §. ff. eodem. Stipulationem: §. de constituta, 9. infra de Act. Litterarum obligationem, de qua infra tit. de litter. obligat. Emphyteusim, de qua §. Adeò 3. infra. de locat. & cond. & donationem propter nuptias, quam illi vocant sponsalitiā largitatem, de qua in Nov. 119. ut sponsal. larg. in princ. Ita Glossogr. Latini. Græci duos tantum excipiunt: Emphyteusim; & eum quo vetus obligatio in novā transfertur: quod tamen ad distractus potius quàm ad contractus propriè pertinet. Fit enim hæc translatio per novationem, quæ est distractus, non contractus, §. præterea. 3. infra. quibus modis toll. oblig. Videantur Græci ad lib. 2. βῆτα. tit. 1. c. 13. Puto ita rem breviter & verè definiri posse: olim duos fuisset contractus civiles, stipulationem & nomina sive litterarum obligationem. De stipulatione certum est, d. §. de constituta 9. & l. An inutilis. §. in fin. ff. de acceptilat. De nominibus item est certum, de quo contractu explicatur, infra. ad tit. de litter. obligat. Argumento est, quod uterque fieret (ut solent civilia, l. Divus. 7. ff. de restit. in integr.) sollemnibus & civilibus, sive certis verbis, ac litteris, §. 1. infra. de V. O. & initio. d. tit. de litter. oblig. Putat Hotoman. fuisset & tertium civilem contractum, qui dicitur mancipatio in comment. ar. ad tit. Pandect. de contrah. empt. Sed pace ejus, videtur mancipatio non contractus, sive, ut ille putat emptio quædam civilis, sed acquisitio, sive modus acquirendi domini civilis, traditioni simillima, in eo tamen differens: quod traditio sit Juris gentium mancipatio Juris civilis. Ita perspicuè Ulpian. distinguit. tit. 19. & idem tit. 2. lib. reg. Fateor tamen mancipationem emptionibus adhiberi solitam, ut & traditionem, non ad substantiam contractus, sed ad ejus complementum & effectum. l. Si res. 3. ff. de contrah. empt. & infra init. tit. de empt. & vend. Hodie, id est jure Justiniano, videntur item duo esse contractus civiles, stipulatio & donatio propter nuptias, de stipulatione d. §. constituta. & d. l. An inutilis: de donatione propter nuptias, quæ est donatio planè Romanorum propria, licet à Græcis, hoc est, posterioribus Imp. ut videtur inventa, de qua est Nov. 119. ut sponsalitiā largitas, & in §. Est & aliud. 3. infra. de donat. Moribus autem nostris nulli videntur esse contractus civiles: Nam stipulatione hodie non utimur, Connanus d. c. 6. in fin. ut neque donatione propter nuptias, ut Cujac. lib. 5. obs. putat.

§. Constat autem 3.

Dividunt ita jus & Philosophi, ut Plato in Gorgia, & Arist. 1. Rhet sed aliter quàm Jurisconsulti. Nam illi nomine Juris non scripti intelligunt jus naturale, sive gentium. Nostri eo nomine consuetudinem

C

& mo-

& mores accipiunt, quamvis interdum & nostri sub moribus etiam jus naturæ intelligunt, *l. Adoptivus. 14. ff. de ritu nupt.* Addendum prioribus; rationem hujus divisionis exponi *infr. §. & non ineleg. inter. b. tit.* Addendum & istud; notandas esse tres divisiones Juris: Nam primò jus vel est publicum vel privatum. II. Privatum est vel naturale, vel gentium, vel civile. III. Jus civile, vel est scriptum, vel non scriptum. Est & IV. quajus vel est civile, vel prætorium, de qua in *l. Jus autem civile. 7. ff. b. tit.*

Vers. Scriptum autem jus, &c.

EST definitio Juris scripti à partibus, ut ait Cic. in *Top.* hoc est, ut inquit: si quis jus civile dicat id esse, quod in legibus Senatusconsultis, rebus judicatis, Jurisperitorum auctoritate, Edictis magistratuum hoc est prætorum more, æquitate consistit. Sed ibi Cic. utrumque jus: scriptum; cujus quinque partes adfert, & non scriptum, cujus duas; morem & æquitatem, definitione sua complectitur. Non rectè quoque Cicer. res judicatas adnumerat partibus juris: Nam sententia nec jus est, *l. ult. C. de sent. & interloc. jud.* nec jus facit, nisi paucissimis casibus, de quibus in *l. Res judicata. 207. ff. de reg. jur. l. Ingenuum. 25. ff. de statu. hom.*

§. Lex est, quod populus Rom. &c. 4.

Verbum legis trifariam accipitur: latissimè, de omni parte juris, ut & plebisцитum, & constitutio principis rectè lex dicatur: propriè autem hic definitur pars Juris, quam universus populus constituit: angustissimè autem & per excellentiam lex tantum de 12. tab. accipitur, ut apud Cic. in *Topic.* Cum lex assiduo vindicem assiduum, &c. ubi mendosè in libris quibusdam, cum *l. Ælia Sentia*, quæ verba, *Ælia Sentia* sunt delenda. Hoc igitur loco lex definitur, ut pars juris usitata tempore Reipub. Romanæ. Et hinc est, quod ait Imperator *Constituebat*, quali diceret, hodiè non populus, sed princeps legem constituit: *l. ult. C. de Ll.* Alia legis definitio exstat. in *l. 1. ff. de Ll.* alia apud Cicer. *lib. 1. de Legib.*

Senatorio magistratu] Tempore Reipublic. magistratus vel erat Patricius vel Plebejus. Ita Livius *lib. 3. & lib. 4. & Cicer. 2. Agrar.* sed sub Imp. magistratus, vel erat senatorius, vel plebejus. Ut enim olim patricius plebejo: ita postea Senator plebejo opponebatur, de quo *infra in versic. plebisцит.* Magistratus autem Patricius est, qui tantum patriciis defertur ut initio Consulatus, Dictatura, Censura: at plebejus, qui tantum plebi, ut Tribunatus plebis, & ædilitas plebis. Hujus generis Ll. olim scilicet per Consules lata

late sunt innumerabiles: quamvis pauca huc pertineant, hoc est, ad jus civile, ut l. *Ælia Sentia*, de qua initio tit. *infra*. quibus ex caus. manum. non lic. ut l. *Junia Norbana*, §. *Libertinorum*. 3. *infra*. tit. 5. de aliis videatur Hotoman. in indice legum Romanarum, & P. Manutius, in lib. de Ll. Roman.

Plebs autem à populo eò differt] Differentia populi & plebis est eadem, quæ totius & partis, l. *Plebs*. 238. ff. de V. S. Nam populus, ut totum, duas partes, Senatorem & plebejum, continet. Hæc enim duo tanquam species contrariæ opponi solent: l. *Per adoptionem*. 35. ff. de adopt. Id enim notandum tempore Justiniani, & ante, senatorem & senatorium latinè dici solitum, quem hodie Nobilem vocamus, & quem veteres Patricium, ut videre est l. ult. & tot. tit. de Senator. & tit. 1 lib. 12. C. de dignit. & passim in veterib. Histor. & Scriptorib. Ecclesiasticis.

Connumeratis etiam patriciis] Definitio populi his verbis continetur: quod populus contineat & patricios, & senatores & reliquos cives, ut contra plebs definitur pars populi, quæ reliquos cives sine patriciis & senatoribus continet, d. l. *Plebs* 238. de V. S. Notandum autem, quod hic patricii distinguuntur à senatoribus, cum tamen Patricii quoque sint inter Senatores, l. ultim. §. ultimo. ff. de Senat. Distinguuntur tamen, quia sunt primi in senatoribus, & distinctum habent gradum. Sunt autem Patricii si nostros mores spectes, veluti principes Imperii, de quibus explicabimus *infra*. §. *filiofamil.* 4. quib. mod. jus pat. pot. solu. Sunt enim Patricii veteres, de quibus Cic. Liv. & ceteri: Sunt & novi, de quibus hic & passim jure nostro.

Plebisцитum est] Observandum in Republ. Rom. leges ad jus civile pertinentes fuisse ferè plebiscita: ut *Falcidiam*, de qua *infra* initio tituli de l. *Falcid.* ut *Voconiam*, ut *Furiam*, de quibus *Theoph.* d. tit. de l. *Falcid.* Ut *Attiniam*, de qua §. *furtiva*. 2. *infra*. de usucap. Ut *Aquilia* de qua in l. 2. ff. ad leg. *Aquil.* & *infra* tit. de l. *Aquil.* & §. *illud palum est*, 14. in fin. *Ed.*

Vers. Sed & Plebiscita, &c.

DE effectu, sive de vi & potestate plebisцитi, agit Imper. Nam olim lex hac in re differebat à plebisцитo. Lex enim ut ferebatur ab universo populo, ita & eum tenebat. Plebisцитum à plebe tantum factum, eam tenebat; senatores non item. Sed primùm lege *Horatia*, deinde lege *Publicia*, tertio lege *Hortensia*, quam tulit Q. Hortensius Dictator, factum est ut plebisцитum non minus, quàm lex universum populum teneret, hoc est, non minus valeret, quàm lex: qua de re latius explicabimus, ad l. 2. §. Deinde cum esset. §. ff. de orig. jur.

C 2

§. Se.

HÆ est tertia pars Juris scripti Romani, de qua breviter hæc quinque sunt notanda: definitio, causa, divisio, vis & potestas, & nomina aliquot: duo priora hic exponuntur. Quod ad divisionem attinet, primò differunt hæc tria: Senatusconsultum, decretum & auctoritas, de quib. *Fest. in vocab. Senatus decretum. Et Hotom. in Lexico Juris ex Dione, & Suerius in lib. de Senatu Rom.* quæ tamen sæpè pro eodem ponuntur, ut *l. Libertus. 17. §. 1. ff. ad municip.* Deinde distinguendum est tempus Reipub. à tempore Imper. Nam illius temporis Senatusconsulta ferè erant publica, hoc est, de jure publico, ut hæc sub Imp. erant de iure privato quæ & *h. & in tit. Pandect. d. l. l. & Senatusconsultis & lib. 1. C. tit. 16. de SCis* intelliguntur. Horum autem eadem est vis & potestas, quæ legum live constitutionum principis. Nam ut populi potestas in principem translata est: ita & princeps Senatui eam potestatem permittebat, ut ius facere posset, *l. Non ambigitur. 9. ff. d. l. l.* quanquã tempore Justiniani & multò ante nulla amplius Senatusconsulta fierent: & Leo Philos. Imper. post Justinianum nominatim vetuit amplius fieri, *Nov. 78.* omni potestate legis ferendæ, & Juris condendi soli principi reservata, *l. ult. C. de l. l.* De hac autem potestate veterum Senatusconsultorum, & *infra in pr. vers. quos autem de bon. poss.* ubi Imper. has tres Juris partes, ut eiusdem potestatis, adducit, Legem, Senatusconsultum & Constitutionem: & ab iis distinguit Edictum prætoris, ut minoris potestatis, *de quo & infra §. Prætorum. h. s.* Nomina & species Senatusconsultorum de iure civili plurima exstant in Pandect. ut sunt tituli, *de Senatusconsulto Macedon. ad SC. Vellei. ad Trebellian. de Senatusconsulto. Terrul. & Orfic. de Senatusconsulto Syllan. ad SC. Turpill.* Alia persequuntur Brisslon. & Hotoman. *in lexicis.* & omnia Claudiana, *P. Fab. lib. 1. semestr. jur.*

Nam cum auctus esset] Hæc causa Senatusconsultorum aliena planè videtur à statu Reip. Rom: Nam potestas Senatus tempore Reip. summa fuit: iam statim ab exactis legib. & temporibus Impp. initio satis magna permansit Impp. permisso, cuius potestatis pars fuit Jus & potestas faciendi Senatusconsultum. Eandem tamen causam affert & *Pomp. l. 2. §. Deinde quia 9. ff. de orig. jur.* ubi eam reprehendimus.

§. Sed & quod principi &c. 6.

DE quarta parte Juris, quam supra vocavit principum placita, quatuor hic afferuntur: appellatio, vis & potestas, causa eius potestatis & origo, ac duæ divisiones.

Legis habet vigorem] Ait Imper. Constit. princip. habere vim legum. Idem & *in d. pr. Vers. quos autem de bon. poss. & l. 1. de const. princip.* Unde hic locus est

eus est sumptus. Et ait idem Imp. esse sacrilegium dubitare de potestate L. L. Imperialium: quia ad unum hodiè pertineat & leges condere & interpretari. l. ult. C. de LL.

Cum lege Regia] Causa potestatis Imperatoriae exponitur & refertur ad legem Regiam: Cujus legis meminit & Papin. in libro singulari de adulteriis, in fragment. vet. jurisconsultor. De eadem & l. 1. §. Sed in hoc 7. C. de vet. jur. enucleand. Cum enim antiqua lege, quæ Regia nuncupabatur, omne jus, omnisque potestas populi Romani, in Imperatoriam translata sit potestatem, ut l. 2. §. Novissime. 11. ff. de orig. jur. igitur constituto principe datum est ei Jus, ut id quod constituisset ratum esset. Dicitur autem lex Regia, quia ead Romæ regia potestas Romulo esset confirmata, eaque postea reducta confirmata est Imp. potestas, de qua fragmenta quædam videantur, in Antiquitatibus Georgij Fabricij.

Populus ei & in eum] Hoc est, Populus in Imperatorem: Nam hæc duo, ei & in eum idem valent ut in d. l. 1. §. Sed in hoc. in Imperatoriam majestatem. Quare non rectè hic Theoph & Duar. lib. 2. disputat. annivers. c. 15. ei, hoc est, Imperatori, & in eum, hoc est, contra populum.

Quodcunque ergo Imper.] Divisio una Constitutionum hæc sit trimembris. Omnis namque constitutio vel est Epistola, vel Decretum, vel Edictum: à modo sive forma sumpta. Nam his ferè modis fiebant olim constitutiones: interdum tamen fiebant & aliis, ut mandatis, de quibus est tit. C. de mandatis princip. Ut orationibus in Senatu habitis, quæ ideo nunc orationes, nunc Senatusconsulta dicuntur, ut eruditè exponit Brissotius, libro 1. Antiquitat. jur. c. 16. ut Senatusconsultum Orficianum dicitur Oratio principis, l. penult. ff. ad Senatuscons. Tertull. & Orfic. Sed hæc tria genera sive modi sunt celeberrimi. Nam Epistola, quæ & rescriptum dicitur, & interdum subscriptio, erat constitutio; qua Imperator consultus Epistola rescribebat: Cujus generis Epistolæ sive Constitutiones, & rescripta extant, lib. 10. Epistol. Plin. & in libris Epistol. Symmachi, & passim in l. 1. §. Si quis tutor. 9. infra. de suspect. tut. §. Planè 1. infra. de milit. test. §. Si plures. 4. infra. de fidejuss. l. Capitalium. 28. §. Divus. 6. ff. de pæn. l. pen. ff. De jure fisci. l. Pars. 48. ff. de judic.

Vel cognoscens decrevit] Decreta propriè sunt magistratum sententiæ pro tribunali pronunciata causa cognita. Sed hoc loco sunt sententiæ Imperiales, quæ vim legum obtinēt, si ita velit Imperator, hoc est si hac mente sententiā pronunciet, ut aliis in similibus causis ea jus faciat, Leges. 3. C. de legibus. & hujus generis constitutiones Imperatorum Severi & Antonini collegit Paulus sex libros decretorum, sive Imperialium sententiarum pro tribunali dictarum, ut est in indice Pandect. & apud Cujac. libro. 2. observatorium. cap. 26.

Vel Edicto præcepit] Edictum sive magistratum, sive principum est

id, quod vel *πρᾶξι* publico, vel voce præconis promulgatur, quomodo multæ LL. ab Imperatoribus ferebantur, ut Edictum Divi Marci, § *ultim. infra de usucap.* Edictum Divi Hadrian. *de quo est titulus. C. de Edict. Div. Hadrian. coll.* Hinc & Edictalis Lex sive Constitutio. *l. Hac Edictalis. 6. C. de secund. nupt.*

Quæ Constitutiones appellantur] Scilicet communi nomine dicuntur & statuta, *l. Statutis. 3. C. de sentent. ex pericul. recit.*

Planè ex his quædam sunt personales] Altera divisio Constitutionum, quæ eæ vel sunt personales, sive speciales, vel generales, *de qual. 2. & 3. C. de legib.* quæ divisio diligenter est notanda in omnibus rescriptis, aut constitutionibus, ut monet etiam Beatus Augustinus, *libro tertio, de doctrina Christiana.* Etiam (inquit) *idiote intelligunt quid generaliter, quid specialiter, in quocunque præcepto imperiali sit constitutum.* Et hinc est quod & Jurisconsulti & Imp. sæpe ipsi nos moneant, legem esse generalem. *ut l. 1. §. ultimo ff. de leg. tut. & l. Quoties, 8. §. sed si non. 2. ff. de hered. institut. l. Divi 89. §. ult. ff. ad l. Falcid. l. privileg. 12. & l. sequi Cod. de sacrosanct. Eccles. l. unic. C. Ne quis in sua causa iudic. l. ult. C. Ad Senatus consult. Vellei. l. Generaliter 13. C. de nō num. pecun. l. Generaliter. 6. de instit. & substitut.* Multum enim differunt LL. personales sive speciales à generalibus. Nā sunt quidē utraq; perpetuæ, sed sæpè personales nō solent esse perpetuæ Deinde speciales ad certam vel personam, vel corpus pertinent: generales ad omnes, ut olim plebiscita, ad plebem: leges ad populum. Præterea generales producuntur ad consequentias, sive interpretando ad similes casus porriguntur, speciales non item: quod indicat Imperator his verbis: *Quæ nec ad exemplum trahuntur. l. Quod verò, 14. ff. de legib. l. Quod contra. 141. de reg. jur.*

Nam quod alicui] His verbis definitio specialium sive personalium constitutionum indicatur. Est enim specialis constitutio, qua uni vel homini, vel corpori, (ut Ecclesiæ, civitati, provinciæ, scholæ, militiæ &c.) Præmium aliquod aut pœna, sive aliud quid constituitur, *l. 2. C. de Ll. ut de Ecclesia Thessalonicensi, in l. Sacrosancta. 8. C. de sacrosanct. Ecclesiis,* quæ olim dicebantur privilegia, & leges singulares, & interdū dici solet Jus singulare, *l. Jus singulare, 16. ff. de legib. l. iusto. 41. §. Eum, qui 6. ff. de usucap. Tempus. 29. ff. de re judic.*

S. Prætorum, &c. 7.

QUINTA pars Juris scripti est Jus honorarium sive prætorium, de quo tria tantum hic adferuntur: vis & potestas, appellatio, & pars ejus ex Ædilitio Edicto. Sciendum autem olim Romæ Juris civilis hanc fuisset rationem, ut ejus penes prætorem esset & executio & correctio, *in pr. infra de bonorum possessionib.* (unde & prætor viva vox Juris civilis. Nā & ipsi sum.

& ipsum. §. ff. de instir. & jure. & à Cicerone Custos juris civilis dicitur) & totum Jus in hac duo genera, civile & prætorium distingueretur, l. *Ius autem civile*. 7. ff. de iust. & iur. Hoc autem Jus prætorium per prætores, usu paulatim docente introductum est: unde & Cicero, libro secundo veter. Rhet. Hoc Jus non Juri scripto, ut hic, sed juri non scripto attribuit, propter originem, ut dixi. Postea tamen Edicta prætorum auctoritate Imperatoris Hadriani inter partes Juris scripti sunt relata, l. 2. *Sed quia*. 18. in fin. C. de veter. jur. enucleand.

Non modicam obtinet] Vis & potestas sive affectus Juris prætorii his verbis indicatur: ubi notanda sunt verba valde propria: *non modicam auctoritatem*, quasi dicat, quatuor priorum partium Juris scripti summa est vis & potestas: Edictorum autem licet non tanta, non tamen est exigua. Nam illarum partium vis propriè & potestas; ut Edictorum & responsorum propriè dicitur auctoritas: quemadmodum & decretorum Senatus. Deinde priorum vis erat perpetua: Edictorum tantum annua, ut Cicero in Verrinis, Edictum prætoris vocat legem annuam. Hodie tamen eadem est vis Edictorum & responsorum, quæ reliquarum partium, hoc est, ut perpetuas sint, & omnes teneant. Edictis hanc potestatem dedit prius Hadrianus: responsis Theodosius Junior Imperator, de quibus infra. §. proxim. Deinde lex legem tollere, aut abrogare potest, prætor non potest. Nam prætoris est Jus civile sublequi potius, quàm ei directò repugnare, l. *Cum sponsus*. 12. §. *Si res* 4. ff. de publ. in rem. act. l. *Scio*. 14. ff. de testibus. l. *Si plurimum*. 39. in pr. ff. de nox. act. Præterea lex dominium ab altero in alterum transferre potest; sic prætor heredem non facit; lex facit; in pr. Vers. *Quos autem infra de honor. possession.*

Hoc etiam Jus honorarium] Idem ait Pomponius in l. 2. §. *Eodem tempore*. 1. ff. de orig. iur. & Papinian, l. 7. §. *Ius autem civile in fin.* ff. de iust. & iur. Et hinc est quod ea, quæ prætor introduxit, dicantur honoraria, ut actiones sive judicia prætoria, l. *Pecunia*. 173. in fin. de verborum significat. d. l. *Si plurimum*. 39. ff. de noxal. act. ut obligatio, §. 1. infra de obligat. ut successores, l. *Recusare*. 6. §. 1. ff. ad Senatus consult. Trebel. Ut autem verbum *honoris* est commune, & pertinet non tantum ad prætores, sed etiam ad Coss. Tribunos Aediles, &c. ita & Jus honorarium generale nomen est, & ad omnium magistratuum Edicta pertinet. Quare Jus prætorium honorarii juris est portio quædam, ut & Edicta Aedilium, Edicta Coss. Tribunorum, ut infra hic in verb. quod & ipsum, &c. Quia tamen prætor Juris civilis est custos, nomen juris honorarii de prætorio per excellentiam intelligi solet, ut & Ulp. lib. reg. tit. 12. Curatores vocat honorarios, à prætore constitutos: quibus opponit legitimos.

Propo-

Proponebant & ædiles] Præter prætorem Romæ, etiam alii magistratus Jurisdictionem habebant, ut ait Pomponius l. 2. § Ergo ex his omnibus. 34. de orig. jur. Jurisdictio autem omnis duabus maximè partibus constituit. Decretis & Edictis, l. pen. ff. de offic. prætor. De eorum decretis hic non agitur, sed tantum de Edictis, quia non ut decreta principum, ita & decreta magistratuum, sed tantum eorum Edicta speciem legis habebant, & partem Juris faciebant, l. ultim. C. de sent. & interlocut. omnium iudic. Tototamen jure nostro tantum Prætorum & Ædilium Edicta commemorantur, aliorum magistratuum non item. Tantum Ulpian. d. lib. reg. tit. 7. meminit etiam Tribunitiæ stipulationis. Et prætorum quidem Edicta sunt innumerabilia: Ædilium est unum duntaxat, duabus de causis: de venditionibus & de animalibus ac feris continendis, quæ vulgo iter fiat, l. 1. & l. Hi enim. 40. §. 1. & duabus. l. l. seqq. d. Sciendum est. 63. ff. de Aedil. Edict. §. 1. infra. si quadr. paup. Et hoc est quod ait Imperat. de quibusdam causis, hoc est, de venditionibus & animalibus continendis.

Quod & ipsum honorarii] Nam, ut modò dictum, jus honorarium est nomen generis, cujus partes sunt Edicta prætorum, Tribunorum Ædilium, & quidquid à Jurisdictione magistratuum proficiscitur, ut sunt cautiones sive stipulationes Ædilitiæ, de quibus l. Stipulationes. 5. de verb. oblig. & infra. tit. de divis. stipulat. Putat Dominus Cujacius libr. 8. obs. c. 32. rectè etiam dici posse: Edictum Ædilitium esse partem Juris prætorii: quia omnis Jurisdictio prætorum sit propria: cujus particulam ædiles, tanquam prætoris vicem gerentes, sustineant, quemadmodum legati proconsulis. Quod non facile probandum puto: tum quia nusquam id lectum est. & d. tit. de divis. stipul. in his verbis, Nam & hæ à Jurisdictione prætoris veniunt: verbum, prætoris, delendum est. ut ibi explicatur: tum quia Jurisdictio de his causis propria sit Ædilium, d. l. Sciendum est. 63. ff. de Aedil. Edict.

§. Responsa prudentum, &c. 8.

SExta pars juris scripti in responsis prudentum posita hic exponitur. Notandum autem verbum *Responsi*, bifariam accipi. Nam propriè & angustè ea, quæ Jurisconsulti consulentibus respondent, ita appellantur: cujus generis libri responsorum aliquot commemorantur in indice Pandectarum. Cõsilia pragmatici hodiè vocant. Latius autem & impropriè accepto hoc vocabulo, continètur omnia Jurisconsultorum scripta & commentaria sive disputationum, sive tractatum, quæstionum, explanationum, regularum, sententiarum, opinionum. Et ita hic accipi debet, quod Cic. elegantius in *Top.* vocat auctoritatem prudentum.

Sententiæ & opiniones eorum] Indicat Imp. fuisse olim & alios, qui de

qui de Jure scriberent, sine publica auctoritate, & quorum libri non essent publicè recepti aut probati, ut in *l. i. §. Iubemus 4. C. de vet. jur. enucl.*

Permissum erat de iure respondere] Legendum: Permissum erat *juracondere*, ut habent libri manuscripti, & ita interdum Jurisconsultos solet hic Imperator, licet improprie, vocare juris Conditores, *l. Nulla 23. Cod. de procurat. l. ultim. Cod. ad Velleian. l. fin. C. de hereditat. vel act. vendit. l. 1. §. Sed, 7. Vers. cum enim. & l. 2. §. Sed quia. 8. C. de veter. jur. enucleand.* Sic & improprie eos interdum vocat Legislatores Græcè *νομοθέτας*, *l. 2. §. Ne autem incognitum, 20. Cod. de veter. jur. enucleand. l. ult. C. de cond. indeb.* Proprie autem dicuntur auctores, *l. 1. §. Interdum 3. ff. de usufr. accresc. l. 2. §. post originem. 13 ff. de orig. iur. l. Donatarum. 3. C. de acquir. poss. & ita sæpè Cicer.* Sic auctores Juris, *l. Divi. 17. in fin. pr. de jure patron. l. Mora. 32. in fin. pr. de usur. & l. Quarto. 39. ff. de Act. emti & vendit. & verbum auctoritatis, l. Ius. 7. de just. & jur. & sententia auctorum, l. 4. §. La beo. ff. de excep.* Aliis quoque hominibus appellantur, de quibus *infra*.

Nam antiquitus erat constitutum] Ait Imp. eos olim, quibus jus respondendi potestas à Cæsare data esset, solitos jura publicè interpretari, & jus respondere, Nam ante Augustum Imp poterat quilibet jus respondere, qui fiduciam studiorum suorum haberet: Primus ille jus respondendi libertatem repressit, & ab eo tempore tanquam beneficium peti cœptum est à Cæsare, ut *explicatur. l. 2 §. Post hunc 47. versic. Massurius. de orig. jur.* (Postmodum eadem libertas rursus data est ab Adriano. Sic enim in dicto loco optimus princeps Hadrianus, cum ab eo viri prætorii peterent, ut sibi liceret respondere de jure, rescripsit eis: hoc non peti; sed præstari solere, & ideo si quis fiduciam sui haberet, delectari se: populo ad respondendum se præpararet.)

Qui Jurisconsulti appellabantur] De hoc verbo ita Charisius *lib. 1. Grammat. Instit.* Jurisconsultus, inquit dicere oportet; non Jureconsultus licet Cicero ita dixerit pro Murena, & Lucilius secundo ut Jureperitus. Dicebantur igitur Jurisconsulti, Jurisperiti & interdum Consulti, & Studiosi juris ut apud Agell. *lib. 12. c. 13.* & interdum prudentes. Id autem notandum tempore Justiniani & in jure nostro, hoc verbum *Jurisconsulti*, ut intellige & angustum, tantum veteribus illis tribui: reliquos dici Juris Interpretes, Magistros, Doctores, Professores legum, & proprio vocabulo Antecessores, ut *l. 1. & 2. C. de vet. iur. enucl. & in præf. C. Pandect. & Instit.* Hujus enim verbi Antecessoris tres reperi notiones. 1. Antecessor vulgo dicitur prædecessor, hoc est, qui in munere sive tempore prior est altero. 2. Antecessor pro principe dicitur, ut Tertull. Pettum & Paulum Apostolorum vocat Antecessores. 3. Antecessor est juris professor, ita in *disclis legib. & apud Hesychium in Lexico, in verbo, Αὐτεκλυτῶν, de quo videatur & Cujac. lib. 12. observ. cap. 40. & Turneb. lib. 8. advers. cap. 19.*

Quorum omnium sententia] His verbis, de vi & potestate sive de

D

20.

auētoritate responſorum agitur. Aut autem Imp. conſtitutum fuiſſe, ut non liceret Judicibus à reſponſis prudentum recedere. Ut autem hic diſtinctius explicetur, ſciendum olim magnam quidem fuiſſe auctoritatem reſponſorum, ad eò, ut non facilè Prætor aut Judex in judicando aut jure dicendo ea contemneret: ut latè exponit Cic. *pro Cæcio* non tamen ita eiſ erat adſtrictus, ut legibus. Deinde propter civilia bella, dignitas & auctoritas Jurisprudentiæ planè collapſa eſt, ut conqueritur Cic. *lib. 2. offic.* Eam tamen mox reſtituit Auguſtus, ut monet Pomp. in *d. l. 2. §. Poſt hunc. 47. Verſ. hi duo.* Tandè ſumma iſ auctoritas, hoc eſt, viſ legis attributa eſt à Theodof. Jun. *l. 1. c. Theodof. lib. 1. tit. 4. de reſponſis prudentum.* eamque confirmavit Imperator Juſtin. *l. 1. §. Sed neque. 6. C. de vet. jur. enucl.* *U. omnes,* inquit, *qui relati fuerunt in hūc Cod. (Pandeet.) prudentiſſimi, viri habeant auctoritatem, tanquam ſi eorum ſtudia ex principalibus conſtitutionibus proſecta, & à noſtro divino fuerint ore proſuſa.* Omnia enim merito noſtra ſacimus, quia ex nobis omnis eiſ imperitur auctoritas. Itaque quod ait: *quod eſt conſtitutum,* ſcilicet à Theodolio, & à nobis.

§. Ex non ſcripto, & c. 9.

Vulgo ſic eſt, *ſine ſcripto*, ſed legendum, *ex non ſcripto*, ut rectè *lib. manuſcript. & l. Diuturna, 3. ff. de legib. & ita quoque ſupra §. Conſiat, & l. Ex hoc. 6. ff. de juſt. & jur.* Hic autem de altera civilis juris parte, ſive ſpecie duo adferuntur, definitio & viſ ac poteſtas. Definitio hæc eſt: Jus non ſcriptum eſt, quod uſus approbavit, ſive quod diuturni mores conſenſu uſuentium comprobati induxerunt. Uſus enim, ſive mores, ſive tacitus conſenſus civium, cauſa eſt efficiens hujus juris, ut pulchrè Julian. in *l. De quibus, 32. & 4. legib. ſeqq. ff. de leg. b.* quod jus vulgo dicitur conſuetudo & lōza conſuetudo. Græci vocant jus non ſcriptum ſive *ἀγγραφορ*. Viſ & poteſtas hujus juris eadem eſt quæ legis, hoc eſt juris ſcripti, ut *d. l. De quibus, & 4. ſeqq.* Ratio eſt, qui nihil intereſt ſuffragio populus volūtatem ſuam declaret, quod ſit in jure ſcripto: an rebus iſſis & factis quod ſit in jure non ſcripto, ut ait *d. l. De quibus.* Partes autem hujus juris nullæ hīc exponuntur; eas tamen reperi quinq; Prima eſt prætorum edicta. ut teſtis eſt Cic. *lib. 2. vet. Rhetor. ubi de partib. jur.* Secunda eſt jus civile, ſive reſponſa prudentum, *l. 2. §. Hiſ legib. 5. ff. de origin. jur.* Tertia pars eſt jus gentium ſive naturæ. Quarta pars hujus juris eſt æquitas ſive æquum bonum. Nam quod quidam, ut Gloſſographi plerique, æquitatem faciunt aliam ſcriptam, aliam non ſcriptam, fugit eos ratio. Nec juvat eos *l. Placuit, 8. C. de iudiciis.* Nam in Codicibus emendatis verbum, *ſcripta*, nō reperitur, ut eruditè explicat Duaren. *lib. 2. diſp. cap. 18.* Quinta pars eſt conſuetudo, ut vulgò dicitur, ad quam ea pertinent, quæ in ſingulis civitatibus aut nationibus moribus recepta ſunt. Inſtituta Cicero vocat mo-

rem

rem majorum, etiamque ait apud veteres tantum valuisse, quantum legem
lib. 2. de legib. Ad hanc partem in jure nostro pertinet substitutio pupilla-
 ris § 1. *infra de pupill. substit. l. Moribus. 2. ff. de vulg. & pupill.* & alia in jure no-
 stro moribus vel recepta vel prohibita, ut patria potestas, donatio inter virū
 & uxorem, *l. 1. ff. de donat. inter vir. & uxor.* Et hæc duæ tantum partes, æquitas
 & consuetudo hodiè, hoc est, ex jure Justiniano, sunt partes hujus juris non
 scripti. Nam priores tres scripto jam comprehensæ ad jus scriptum perti-
 nent: Reliqua de consuetudine explicantur *ad d. l. De quibus, & 4. sequentib. &*
ad tit. C. qua sit longa consuetud.

Et non ineleganter] Divisionis, qua jus in scriptum & non scriptum
 distribuitur jam expolite, ratio quoque hîc adfertur. Jus enim Roman. à
 Græcis maximè ortum est, *l. 2. ff. de orig. jur.* & maximè ab Atheniens. hoc
 est, ex legibus Solonis, *d. l. 2.* & ab Institutis Lacedæmoniorum, *quod testatur*
Athen. lib. 6. & Dionys. lib. 2. Athenienses autem scripto jure; Lacedæmonii
 non scripto ferè utebantur. Romani utrosque imitati, meritò duplex jus
 constituerunt. Sed hæc ratio verisimilior, quàm verior est. Nam hæc divi-
 sio juris in scriptum & non scriptum, non est propria juris Romani, sed o-
 mnium fere civitatum, *ut supra dict. ex Platone & aliis,* & egregiè idem con-
 firmat Architas Tarentinus, *apud Stobæum tit. 41. de Republ.* Quòd hic ait
 Imperator de Lacedæmoniis & Atheniensibus, pulchrè confirmat *Iosippus*
lib. 2. contra Appianum pag. 946.

Ut Lacedæmonii] Hoc, jure non scripto, & institutis tantum usos
 esse, atque adeò publicè tantum, ne scriptis legibus uterentur, inquit, Pla-
 tarchus in *Lycurg.*

Athenienses verò] De horum legibus à Solone scriptis videatur Phi-
 tarch. in *Solone*, quas Pomp. inclytas leges vocat: *in d. l. 2.*

§. Sed naturalia quidem, &c.

H Aenus dictum à quibus jura constituentur: nunc quomodo tol-
 lantur. Et ait Imperator naturalia non tolli aut mutari: civilia autem
 collidi duobus modis.

Sed naturalia quidem jura] Hoc est, jura gentium, ut indicant verba
 hæc: *quæ apud omnes gentes, &c.* Quod autem ait jura gentium non tolli,
 adhibita distinctione explicandum est. Nam *supra dictum est*, alia esse ju-
 ra gentium, quæ sint ex mera ratione naturali: & de his loquitur hic Im-
 perator, ut est vindicta, observantia parentibus & magistratibus debita: alia
 sunt ex ratione necessitate mixta, sive necessitatibus humanis, ut sunt bella,
 dominia, servitutes: & hæc interdum mutantur vel tolluntur, longè tamen

difficilius quàm civilia, ut hodiè servitutem sublatam videmus. Sic & olim nulla fuit emptio nondum inventis nummis. *l. 1. de contrab. empr.*

Ea vero] Civilia iura aut tolli duobus modis: lege & desuetudine. Idem ait & Julianus *in d. l. de quibus, in fin.* De priore modo res est certa, ut lex prior posteriore abrogetur. *l. ult. ff. de const. princip. l. 2. §. si servi, ff. de quest.* Idque & legibus 12. tabul. cautum fuisse, ut quod populus postremum iussisset, ratum esset. *scribit Livius lib. 3.* De altero modo res est satis controversa. An lex consuetudine abrogetur. Et dicendum hoc modo: legem abrogari desuetudine, si ve non usu. Nam tum demum quælibet lex valet, cum usu approbatur & confirmatur, ut Paulus *l. Imo, 36. ff. de legibus. & præclarè Arist. lib. 3. Pol. & Liv. ubi de lege Oppia: Usus (ait) & tempus esse legum & juris velut iudicem ac magistrum.* Consuetudo autem si concurrat cum lege, eique sit contraria, semper lex præfertur consuetudini. Ea enim consuetudo error potius & abusus, quàm usus aut consuetudo, quæ vel rationi vel legi adversatur dicenda est: *d. l. de quibus. l. Quod non ratione. 39. d. tit. l. 1. C. quæ sit longa consuetud. de qua videatur Duarenus lib. 2. disputat. cap. 32.*

§. Omne autem jus quo, &c.

EST & hæc tri membris divisio juris à materia, & quidem maximi momenti: quia totum jus civile brevissimè & summa arte in tria capita tribuitur. Auctor ejus est Cajus. *l. 2. de statu hom.* Ratio autem ad explicandum est longa & difficilis, de qua aliàs dictum. De sententia quoque controversia est. Nam Duaren. *lib. 1. disp. c. 55.* hanc putat esse in omnibus juris partibus sive articulis: ut de nuptiis, de testamentis, de contractibus &c. hæc tria semper esse considerata personas, res & actionem. Ut in emptione primùm quæ personæ eam contrahere possint: secundò, quæ res emi aut vendi possint: tertio, quæ actio ex emptione oriatur, & ita de ceteris. Quam Duareni sententiam probant recentiores plerique, Balduinus, Contius, Hotom. &c. (sed pessimè.) Aliam adfert Connanus *lib. 2. cap. 1.* & putat verbo *Actionum*, non actiones forenses, sive judicia; sed oratorie accepto, facta, sive πράξεις indicari. *Facta autem sunt* (ut ait) *vel contractus vel delicta.* Aristoteles vocat *συνδικήματα* *lib. 5. Ethic.* Eamque ille secutus primùm de jure personarum, deinde de rebus, postremò de contractibus, & delictis explicandum sibi putavit. Verius tamen est, Cajum hoc sentire: materiam juris esse triplicem, sive tria esse summa totius juris capita, quæ non concurrant; sed planè sint distincta: ut in Dialecticis hæc quoque tria maximè notantur, ut summa capita; methodi definitio, divisio, & ἀλλοιούσις, sive argumentatio. Et hanc sententiam perspicuè confirmat ordo Instit. in quibus distinctè hæc tria capita explicantur, primo libro de personis: secundo & sequentibus usque ad titulum de actionibus de rebus, & à dicto titulo de actioni.

actionibus. Indicant id & verba hic, & prius de personis, & infra init. tit. de rerum divis. superiore libro, &c. & init. tit. de act. Superest ut de actionibus loquamur. Tertio idem confirmat ordo Pandect. ubi item prius de personis, ut tit. 5. & duobus seqq. deinde de rebus, ut tit. 8. de rer. divis. postremò de actionibus, & tit. de Senatorib. usque ad fin. Pandect. Falsum quoque est, quod ait Duaren. in omni parte juris hæc tria spectari. Nam in nuptiis tantum personarum habetur ratio. Res enim ad matrimonium non est necessaria. Et contra in multis juris partibus non tantum hæc tria, sed plura considerantur; ut modus sive forma, tempus, conditio, & aliæ attributiones. Ut an emptio parè sit facta, an sub conditione, ut an in scriptis, an sine scripto. Videtur mihi divina hæc divisio juris, quia in artem revocat totum jus Romanum.

Et prius de personis] De ordine trium harum partium ejusque ratione exponitur. Ordo est, ut prius de personis, deinde de rebus, postremò de actionibus explicetur. Ratio ordinis hæc est, cur prius de personis, quàm de rebus: quia personarum causa totum jus constitutum est: hoc est ut suum cuique tribuatur, l. 2. ff. de stat. hom. Deinde quia personarum major est dignitas, quàm rerum, §. in pecudum, 37. infra de rer. divis. l. in istis me. 44. in pr. ff. de edil. edict. Id autem hic notandū in ordine sive potius tractatione valde differte Pand. ab Inst. Nam in his personæ & res latius, actiones brevius: in Pandect. contra de personis & rebus tantum 4 tituli de actionibus 49. libris integris explicatur. Ratio differentie est: quia Pandectæ compositæ & accommodatæ sunt ad ordinem Edicti perpetui, l. 2. ff. de stat. hom. At totum Edictum in una tantum parte, hoc est, actionibus explicandis, atque judiciis consumebatur, ut videre est in lib. Pauli, Ulpiani, ad Edictum.

De jure personarum. Tit. III.

Notandum hoc loco jus personarum esse triplex, ideoq; tribus divisionibus explicari. Primum jus est in libertate & servitute, quo & libertini pertinent: & de hoc prima est divisio, qua homines vel sunt liberi vel servi: & liberi partim ingenui, partim libertini. Secundum jus est in potestate patriæ ac Dominorum: quo pertinet hæc secunda divisio, de qua init. tit. infra de his qui sunt sui vel alien. jur. Tertium jus est in tutela vel curatone & neutro jure: eoque tertia pertinet divisio, de qua init. tit. de tutel. infra. Ex his autem tribus, primum jus hoc tit. exponitur, & 4. seqq. in Pandect. autem lib. 1. tit. 5. & tot. lib. 40 in C. lib. 7. tit. 1. & 23. seqq. Eo autem jure, quia moribus nostris non utimur inter Christianos, breviter tantum verba percurremus. Quando autem apud Christianos de fieri, explicat erudite Bodinus in meth. historic & libr. de Republ. ab hinc annis circiter 400. Est tamen servitutis quædam velut umbra, & species in colonis quibusdam, tam

in Germania de quibus Zas in lib. intellet. singul. cap. de operis, quàm in Gallia, de quibus Baro lib. 2. de benefic. cap. 10. & in annotat. ad Instit. hic, sed de variis colonorum generibus explicatur lib. 11. C. tit. 47. & seq. & à Barone d. lib. 2. de benefic. cap. 7. Summa autem eorum, quæ hic adferuntur ad 11. cap. revocari possunt. I. est definitio libertatis & servitutis §. 1. & 2. hoc tit II est etymologia servi ac mancipii, §. servi, h. tit. III. sunt causæ sive modi servitutis, §. servi autem. 3. IV. est de divisione servorum aut liberorum, §. ult. h. tit. V. est definitio ingenuorum, init. tit. de ingen. infr. VI. est regula juris, liberum nasci eum, qui ex matre quocunque tempore libera, sive conceptionis sive partus, sive medio nascatur. §. sufficit, d. tit. VII. est altera regula juris, natalibus non officere manumissionem, §. ult. d. tit. VIII. definitio libertinorum, init. tit. infr. de libertin. IX. de manumissione, de qua multa adferuntur, de quib. infr. §. 1. d. tit. X. divisio libertinorum, sive tria eorum genera, §. Libertinorum... d. tit. XI est de potestate Dominorum in servos: quod etsi ad secundam divisionem personarum pertinet, rectè tamen & ad jus de servis referri potest, de quo §. 1. infr. tit. 8.

Summa itaque divisio] Tres divisiones personarum, ut supra dict. toto hoc libro primo explicantur: quarum hæc est prima, sive ut ait Imperator summa, ut & de obligationibus, §. 1. infr. de oblig. & actionibus, §. 1. infr. de act. & de interdictis, §. 1. infr. de interd. summa inquit divisio. Cur autem hæc sit prima, ratio hæc est: quia ex jure gentium, §. 1. infr. de libert. cum secunda sit ex jure civili, §. 1. infr. de pat. pot. Jus autem gentium, jure civili & prius est, & antiquius: §. Singulorum, 11. infr. de rer. divis. quod autem dictum hanc divisionem esse ex jure gentium inde intelligitur, quod jure naturali omnes essent uniusmodi, id est liberi omnes, d. §. 1. infr. de libert. ut & nostris moribus.

§. 1. Et libertas quidem,] Hæc sumpta sunt ex l. Summa. 3. ff. de statu hom. Definitiones autem hæc explicantur late ab Interpp. & à Connano lib. 2. c. 2.

Est naturalis facultas.] A Cic. dicitur potestas vivendi ut velis, ut & Aristot. lib. 1. Polit. Naturalis quidem: quia natura sive jure naturali competit, d. §. 1. infr. de libert. Quare hæc definitio tantum pertinet ad ingenuos, non ad libertinos, qui non sunt natura liberi, sed facti. Facultas verò: quia non ex jure, sed per se quisque ex natura hunc statum habet, quo possit facere quod velit, quod pulchrè explicat Connan. d. lib. 2.

Nisi quod vi aut jure prohibetur] Hæc clausula non videtur necessaria. Nam neque vis libertatem imminuit. l. Non videtur. 22. ff. de acquir. poss. nisi sit justa, ut bellum, §. servi autem. infra. Jus quoque non officit libertati: Nam ut eleganter ait Cic. pro Cluent. Igitur servi legum sumus, ut liberi esse possimus, l. Nepos. 12 §. ff. de V. S.

§. 2. Est constitutio juris gent.] Id est, est quid jure gentium constitutum & introductum, §. 1. infr. de libert. §. 3. Ser-

§ 3. Servi autem ex eo appellati sunt.] *l. Libertas. 4. §. 1. ff. de stat. hom. l. Pupillus. 239 §. 1. de V. S. Augustinus lib. 19. de civit. Dei. c. 15.*

Qui etiam mancipia] Mancipium in iure duo significat: servum & Dominium. Prioris Etymologia hic adfertur, & Varro lib. 5. de ling. lat. & Festus in verb. Manceps, ubi legendum videtur Mancipium. De altero, in §. præterea. 6. infr. quib. mod. ius pat. pot. &c.

§ 4. Servi autem.] Sumpta videntur ex *l. Et servorum. 5. §. 1.* Sed mutata nonnihil.

Nascuntur ex ancillis.] Hi Latini vernæ dicuntur, de quo eruditè Festus & Nonius. Tit. 36. §. Quod si. 1. de leg. 1.

Aut iure gent. Id est ex captivitate.] Juris gent. causæ sive modi servitutis sunt duo: bellum sive captivitas, de quo præclare Chrysostomus in oratione de servitute, & partus, de quo modò dictum videatur & §. Item ea quæ ex hostib. 17 & §. Item ea quæ ex animalib. 19. Infr. de rer. divis.

Aut iure civili cum liber homo.] Juris civilis modi sive causæ servitutis sunt complures, de quib. hic Accursus & Hotom. ut ingratitude, ut assertio principis, l. 1. §. Omnes. 2. C. de assert. toll. ut sententia, unde servitus pænæ, §. Pænæ 3. infr. quib. modis ius pat. pot. solu. videatur & l. Qui cum. 4. ff. de rem. lit. Unus autem hic exponitur; cum liber homo inquit, &c. introductus ex Sæto Claudio, quem tamen Interpp. *ἑσθηκων* iam pridem exolevisse scribunt, de quo modo videatur tit. ff. & Cod. quib. ad libert. proclam. non lic.

§. Ult. In servorum conditione.] Hic de divisione servorum & liberorum, quod quartum erat caput. Ait autem servos non dividi. Nam eadem omnium est conditio, quo ad statum; non quo ad officium. Nam alii sunt in officio lautiores, ut dispensatores, ut atrienses, alii in viliori, ut coqui, unctores, mediastini, ut eleganter Cic. Paradoxi. 1. Solet tamen in iure dici alia servitus iusta; alia iniusta ut capti ab hoste servitus est iusta. capti à latrone est iniusta. Sed hæc divisio nominis est potius, quàm rei, sive per abusum, ut testamentum iustum & iniustum.

Aut enim sunt ingenui.] Hæc divisio est ex iure gent. §. 1. infr. de libert. sed eam tandem sustulit Justin. Nov. 78. ut novissimo iure nostrisque morib. omnes sint ingenui, hoc est, verè liberi, exceptis colonis quibusdam, de quib. supra dict.

De ingenuis. Tit. IV.

INGENUUS est is.] Hæc definitio & totus ferè tit. sumptus est ex *l. Et servorum. 5. ff. de stat. hom.* Ad eum autem rectius intelligendum videatur *Gaius tit. 3. lib. 1. Vlp. tit. 5. Paul. tit. 24. libr. 2. sent.*

Sed etsi quis ex matre nascitur.] Regula iuris hic constituitur, eum nasci liberum, qui ex matre vel sola, & vel aliquo tempore, aut conceptionis

nis aut editionis, aut medio libera nascatur, quod partim ex ipsa juris ratione, partim ob favorem libertatis receptum est, ut pulchrè Paul. d. tit. 24

§. Cum autem ingenuus, &c. 1.

Altera est regula: Natalib. non officere manumissionem, de qua est tit. Cod. 14. lib. 7. de ingenuis manumiss. Quæ hoc ait: verè ingenuum, si iustam servitutem serviat, ut captus à latrone vel infans expositus, isque postea manumittatur, non fiet Libertinus; sed manebit ingenuus: in namque fiunt Libertini, qui ex iusta servitute manumittuntur, *inst. tit. suprà.* non qui ex injusta, *l. Libertina. 2. dist. tit.*

In servitute fuisse] Differunt esse in servitute, & servum esse; ut esse in libertate & liberum esse; esse in possessione & possidere, *l. Liberis. 7. §. ult. l. Quod. 10. & l. igitur. 12. ff. de liberal. causa. l. Si quis ante. 10. ff. de adquir. poss. l. Dedi. 3. §. Si liber. 5. ff. de cond. causa dat. causa non sec. Quintil. lib. 7. c. 3. & declamatione 340. & 342.* Nam servus esse is dicitur, qui verè est servus: in servitute esse is, qui pro servo habetur, & servilia officia ac ministeria præstat, ut Pamphila in Andria Terent. & Paris histrio. *in d. l. 3. §. 5.*

De Libertinis. Tit. V.

Libertini sunt qui ex iusta.] Hæc definitio est libertinorum, *ex l. Libertini. 6. ff. de stat. hom.* Differunt autè libertini à libertis: quod libertinus ratione ingenui sive status: libertus ratione patroni dicatur, *l. ult. ff. si libert. ingen. esse dic.* Omnis enim libertus est libertinus: sed non omnis libertinus est libertus propriè, hoc est, is qui patronum habeat.

Manumissio autem est.] De manumissione, quod erat caput nonum, quinque hîc adferuntur: definitio ejus seu Etymologia potius. II. Origo. *in pr. Vers. quæ res.* III. Modi seu species. *§. multis. 1.* IV. de tempore & loco, quibus fiat, *§. servi vero. 2.* V. de personis, qui, quos, & quot manumittere possint, *titulus 6. & titulus 7.* Manumissio autem est de manu datio.] Etymologia, à manu, hoc est, potestate, *h. & d. l. 6.* Sed alia placuit Festo à sollemnitate, *in verbo, manumissio.* Id autem notandû, hoc verbum non tantum de servis, sed etiam de filiis familias dici, qui tamen propriè dicuntur emancipari, *§. præterea. 6. infra quib. modis jus patr. potest. toll.* Ratio est, quia & olim filii famil. inter emancipandum in servitutem imaginariam redigebantur, *d. §. præterea. 6.*

Quæ res à jure gent.] Origo manumissionis, servitutis & libertatis hîc exponitur, *ex l. Manumissiones. 4. ff. de just. & jur.*

Cum jure naturali.] Libertatem esse juris naturalis ait Imp. & idem confirmatur, *l. Quod attinet. 32. de reg. jur. l. Si quod. 64. ff. de cond. in deb. & Cic. 1. in Rull.*

in *Kull. ait*: eam non solum ab hominibus; verum etiam à bestiis expecti quod est argumentum juris naturalis. Tentat tamen Connan. *lib. 2.* eam quoque juris gentium dici posse. quia jure naturali nemo liber diceretur, & quia ante cognitam servitutem jure gentium non esset nota libertas. Sed dicendum, libertatem fuisse, quamvis ejus bona, ut & in aliis rebus carento, hoc est, servitute introducta, rectius postea fuerint intellecta: & hujus libertatis etiam nunc servi sunt participes. Videtur tamen & libertas quædam esse juris gentium, & quædam civilis, ut indicat *Cicer. pro Cacin. & lib. 5. Liu. l. Cognationum. 5. ult. ff. de var. & extraordinar. cognit. videatur & Goveanus, lib. 1. var. lect. cap. 14.* Cujus servus non est particeps imò ne peregrinus quidem.

§. Multis autem modis. &c. 1.

Modi sive genera manumissionum sex hîc exponuntur: Ecclesia, vindicta, inter amicos, per Epistolam, per testamentum, & per Codicillos. Antiquissimus est vindicta: deinde alter accessit, testamentum: tandem & tertius Censuræ, ut *Tacitus indicat lib. 1.* & hi tres modis ætate Ciceronis soli erant in usu, ut ipse ait in *Top.* Postea census desit, teste *Vlp. tit. 1.* Alii tamen, sed non juxta libertatis, verum latinæ inducti sunt, & tandem per Imp. Christianos, maximè Justin. plurimi, ut loco census Ecclesia, de quo est *tit. Cod. lib. 1. de his, qui in Ecclesiis, &c. tit. 13.* quem instituit Constantinus teste *Sozomeno lib. 1. Eccles. histor.* Reliqui sunt modi inter amicos per Epistolam, Codicillis, ejectio servi agrotantis, nominatio filii, collocatio ancillæ data dote, &c. de quibus in *l. 1. Cod. de lat. lib. toll.*

Sed & aliis] De quib. d. l. 1. *C. de lat. lib. toll.* ubi 8. modi commemorantur. Sunt & alii de quib. in *Novell. 78.*

§. Servi 2.

AIT manumissionem fieri posse apud prætorem, non tantum sedentem pro tribunali, sed etiam procedentem vel euntem ad ludos, &c. *Non est. 7. ff. de manum. vind.* & ita *Ammianus lib. 2. ait ludos edente Mamertino Coss. manumissiones fieri solitas.*

§. Libertinorum. 3.

DE tribus libertinorum generibus civibus Roma. Latinis, & dedititiorum, breviter hîc exponitur, & de iis *tit. Cod. de dedit. lib. toll. & de lat. lib. toll. & Vlp. tit. 1. Gajus tit. 1. Teoph. hic.* Notandum breviter olim libertinos fuisse unius tantum generis, id est, cives Rom. ex instituto regis Servii, teste *Dionysio lib. 4.* Postea auctore Augusto hæc tria genera esse cœperunt: dedititiis L. Ælia Sentia, & Latinis L. Julia Norbana introductis: cujus rei causas exponit *Dio lib. 25. & Suet. in Augusto.*

E

Modò

Modò majorem.] Trihus scilicet illis modis veteribus manumissionum, censu, vindicta, & testamento. Modò minorem.] Aliis modis: Ut inter amicos mentis, per Epistolam. Modò inferiorem.] hoc est, infimam & pessimam. Nam liberi vivebant, & moriebantur servi, & hi erant, qui propter flagitium aliquod aliquando vincti fuerant. *Vlp. d. tit.*

Ex L. Junia Norbana.] De hac L. & L. Ælia Sentia, earumque auctoribus & capitibus videatur Hotom. *in libello de LL.*

Sed quoniam.] Nunc de jure novo, quo hæc duo libertinorum genera à Justiniano, & cur sint sublata: ut hodiè jus vetus sit reductum, & omnes libertini sint uniusmodi, hoc est per æq; cives Rom. quanquam postea & hoc genus sustulit, ut novissimo jure omnes sint ingenui; nulli libertini, ut *supra d. nov. 78.* Ratio autem tollendi dedititios: quia jam in defuetudinem abierant, l. i. C. de deditit. liberr. toll. Ratio a. de Latinis tollendis: quia item eorum parvus esset usus, & valde perplexus, ut *judicat l. i. C. de Latini. liberr. toll.*

Duabus constitutionibus.] d. l. i. C. de deditit. & d. l. i. C. de lat. liberr. toll. Hæc autem eadem ferè iterantur *infra sub tit. de success. liberr. §. ult.*

Quam promulgavimus.] Notandus hic locus de decisionibus Justiniani. Nam hoc nomine proprio vocantur 50. ejus constitut. quibus veterum Jctorum controversias decedit, sive ut ipse ait, antiqui juris altercationes placavit, *de quib. & infra tit. de nupt. in pr. & in tertia præfat. Cod.*

Nullo nec ætatis.] Nam ex L. Ælia Sentia, quæ introduxit Latinos, servus minor annis 30. manumissus testamento fiebat Latinus: major fiebat civis Rom. *Vlp. d. tit.*

Hanc ætatis differentiam sustulit hic Imp. Nec domini. Legend. *domini*, ut rectè monuit Ant. August. Nam in domino ætas non afferebat differentiam; sed dominium, quod erat duplex ex jure Quiritum; & in bonis: & ita Dominus ex jure Quiritum manumittens servum faciebat civem Rom. Dominus in bonis faciebat latinum, teste *Vlp. tit. i. Teoph.* Hanc quoque domini differentiam sustulit Justin. *tit. Cod. de nud. jur. Quir. toll.* non tantum in manumissionibus; sed etiam in aliis articulis juris, ut vindicationib. & emptionib. *d. tit.* videtur tamen etiam fuisse discrimen aliquod positum in ætate manumittentis ex *Ulp. d. lib. regul. tit. i. §. Eadem lex.* cum Dominum qui minor 20. annis est &c. sed id adhuc in usu est *tit. seq. §. Ead. leg. &c.* ideoque rectè adhuc emendatum.

Nec in manumissionis.] Hoc est, an vindicta, testamento & censu, qui erant justis modi; an per epistolam, inter amicos, qui non erant justis modi.

Multis modis additis.] *de quib. supra d. §. multis. h. tit.*

Qui & quibus ex causis manumittere non possunt. Tit. VI.

Legend. ita: Qui & quibus ex causis, &c. Ita enim verè libri vet. & Theoph. habent. Huic titulo respondet *tit. ff. qui & à quibus manumissi. & tit.*

tit. C. qui manumittere non possunt. De manumissionibus autem hoc caput: qui & quos manumittere non possunt, & qui possunt. Nam omnes possunt, nisi qui ll. aut jure prohibentur. Duo autem tales hic exponuntur: debitor non solvendo, & minor. 20. annis; qui duo L. Ælia Sentia manumittere prohibentur. Sunt alii, qui manumittere non possunt, ut Curator servum furiosi, ut debitor servum pignoraturn, ut alii, *de quibus sub d. tit. qui & a quibus, &c.*

Non tamen cuicumque.] quasi dicat, Manumissio est illa quidem hominibus liberrima, & multis modis dilatata, *ut supra d. tit. prox.* non tamen licet cuilibet manumittere. Nam is qui in fraudem.] Ut debitor qui debet M. & in bonis habet item M. in quibus bonis est servus qui valeat 50. hunc si manumittat, sciens id cum damno creditorum se facturum, nihil agit, hoc est, ipso jure non valet manumissio, & servus manet servus, l. In fraudem. 10. ff. eod.

Creditorum.] Appellantur hic creditores ex omni causa: Contractu, legato, Fideicommissio, &c. l. Si cum 16. §. ne quis. 2. l. In fraudem. 27. Vers. ex omni. tit.

Nihil agit.] hoc est, manumissio ipso jure est nulla, l. Heres. 28. ff. eod. Ita infra loquitur Imp. §. finitur. de usufr. ubi de ea oratione latius. Notanda est autem differentia libertatis, & aliarum rerum, &c. Quod alienatio aliarum rerum in fraudem creditorum facta, ipso jure valet, & opus est actione ad eam rescindendam, §. Item si quis in fraudem 6. infra de act. Libertatis autem datio ipso jure non valet in fraudem facta, *ut supra d.*

Quia L. Ælia Sentia.] Hujusl. plura erant cap. unum est, *supra tit. prox. de deditis.* Tria hic sunt: l. quo debitor prohibetur manumittere servum in fraudem creditorum, *de quo jam d. §. ult. & §. 1. tit. 1. apud Vlp. in lib. reg. de reliquis infra.*

§. 1. Licet a Domino.] Aliud est caput legis Æliae Sentiae, quo permittitur Domino, qui solvendo non est, unum servum sibi heredem instituere, *de quo capite idem Vlp. d. tit. 1. §. ab eo Domino 14. & l. Qui solvendo. 60. & l. Et qui solvendo. 88. ff. de hered. instir. l. 2. C. de necess. hered. instir. §. 1. infra de hered. qual. & diff.*

Aut quia is qui scriptus est.] Vel quia noluit, vel quia non potuit: *ut infra tit. de hered. quæ ab intest. §. posteriore. 2. infra quib. mod. test. infirm.*

Ne injuria defunctus afficiatur.] Notād. hoc cap. subveniri defunctis, ne bona eorū a creditorib. possideātur & veneāt. Nā bonorū cessio infamis olim fuisse videtur, l. Paterfamilias. 28. ff. de reb. auct. jur. possid. l. Et quia. 6. ff. de interrogat. §. hoc. rescripti. 2. infra de eo cui libert. causa bona addic. C. in Quin- tian. & Plin. lib. 1. Epist. 4. Putat tamē Continus ex l. Debitores. 11. C. ex quib. caus. infam. & l. ult. C. qui bon. ced. poss. hāc venditionē nō inferre infamiam, lib. 2.

successiv. lect. 18 sed eum refellit Forner. *lib. 2. select. jur. 27.* Cessio bonorum an infamiam adferat vide etiā Hotom. hīc & in quæst. ill. Putat ille quidē infamiam non contrahi, quandoquidem in Edicto prætoris de infamibus nulla hujus rei mentio fiat: sed tamen notam contrahi, qua viventium pudor & mortuorum existimatio apud bonos & graves viros oneratur velut in specie. *l. Honori. 2. de obseq. parent.*

§. Idem Juris est. §c. 2.

Verbale legis Ælia Sentia erāt, ut servus unus testamento heres institui possit cum libertate: Ut, Stichus liber & heres esto. Quid sit ita? Stichus esto heres, omisso verbo liber? Et placuit utrolibet modo servum institutum fore liberum & heredem.

Quod nostra constitutio.] L. Ælia Sentia permittebat Domino qui non erat solvendo, instituere servum unum heredem & quidem cum libertate. Quid si sit solvendo, & dicat Stichus heres esto? Et constituit Imp. sive Dominus sit solvendo; sive non: servus institutus, sit & liber & heres, *l. quidam. 5. C. de necessario servo herede instituto. De quo & infra. §. 1. de hered. instit.*

§. In fraudem autem. §c. 3.

Exponit Imp. verb. legis *in fraudem*. Fraus enim nunc dolum; nunc damnum & poenam significat; nunc etiam delictum sive culpam, *l. Aliud fraus. 31. ff. de V. S. l. Cum autem 23. §. Excipitur. 2. ff. de Aedil. Ed.* Hic autē in fraudē duo requirit: dolū, sive animū, & damnum, *l. Fraudis. 79 ff. de reg. jur. l. Ergo. 4. §. Si in fraudē. 19. Vers. Si quis autē. ff. de fideicom. libert. l. 1. §. Et aliās is. ff. si quid in fraud. patr.* Cum aliās hoc verbo in fraudē damnum tantū contineatur, *l. 1. Et seqq. ff. que in fraud. cred. l. Si quis. 15. d. tit.*

§. Eadem lege. §c. 4.

Aliud caput quo prohibetur minor 20. annis servum manumittere: uno casu excepto, puta vindicta apud consilium causa approbata, *l. pian. d. tit. 1. l. Iusta. 9. & 3. seqq. ff. de manumiss. vind. l. 1. C. cod.*

Apud consilium.] Consilium judicum confessus sive conventus dicitur. Hinc Prætor olim dicebatur judices mittere in consiliū, *l. 2. ff. de eo cui mand. est jurisd. l. An apud. 5. de manumiss. vind.* Olim autē in hac manumissionis causa consilium Romæ ex quinque Senatoribus & quinque equitibus: in provinciis ex 20. judicibus sive recuperatoribus constabat, *teste Vlp. d. tit. §. Eadem. 13. & Theoph. hic.*

Nisi iusta causa impediāt.] Ut si patronus fiat Senator, ut si patronus ejus matrimonio renunciēt, *l. Lege. 23. l. Si quis. 27. de ritu nupt. l. Matrimonii. 21. ff. qui & a quibus manumiss.*

Et ser-

Et servus qui manumittitur.] Quæstio hîc adfertur de atate procuratoris, quæ quæstio adhibita distinctione est explicanda. Nam procurator ad negocia, *Schaffner* / *Factor* / vel puer esse potest, servus vel fœmina *l. Nam & pleriq;* 8. ff. de inst. act. l. Sed & si quis. 7 §. 1. d. tit. Procurator ad lites, sive causas forenles, (proprie caussidicus) neque servus neque fœmina, neq; puer esse potest: sed annus in eo requiritur 17. completus, tam in procuratore, in quâ, quam in Advocato, *ut h. & §. ult. infra hoc tit. l. Servû 33. de procurat. l. 2. ff. De reg. jur.* Putât Glossographi 25. annos in eo requiri, *argumento l. Minor. 51. ff. de procuratoribus. l. Exigendi. 12. Cod. eod. tit.* Sed respondendum ad dd. II. non dici eis II. in procuratore ad causas requiri annos viginti quinque: sed hoc tantum ad vitandam restitutionem in integrum, eligendum esse procuratorem, qui nō sit minor 25. annis: quia minoribus ea datur. Breviter; Minor 25. annis, modò major annis 17. procurator quidem esse potest; sed restituitur. §. 6. Semel autem causa approbata.] Notandum hoc de libertate: eâ semel datam, non retractari, *l. Iusta. 9. de manumiss. vind. l. Imp. l. Vxorem. 29. & l. Stichus. 39. de manumiss. test.*

§. Cum ergo certus modus. & c. ult.

E Mendatio proximi capitis L. *Æliæ Sentia* hîc exponitur. Nā eo cap. minor 20. annis prohibetur servum manumittere: uno, ut dictum est, casu excepto: puta si vindicta manumittat. Testamento igitur non poterat. Id hîc ei permittit Imp. & alteram exceptionem ei capiti addit, ut etiam testamento minor viginti annis, modo major annis 17. servos manumittere possit. Ratio hujus exceptionis duplex hîc adfertur. I. quia absurdum videatur, posse quem in testamento de rebus omnibus disponere, ut potest annos natus 14. & eundem non posse unum servulum manumittere. II. Cur elegerit Imp. annum, 17. quia libertas sit res inæstimabilis, & quia ea ætas jã stabile habeat judicium. Cum enim antiquitas] *l. 1. §. Initium; ff. de postul.*

De Lege Fuffia Caninia tollenda. Tit. VII.

S Criptura variat. Nunc enim Fuffia; nunc Furia; nunc Fuffia reperitur: Sed optima videtur Fuffia. Sic enim habent *Fl. l. Potestatis. 215. de V. S. l. Si quis. 37. ff. de cond. & demonstr.* & ita habet libri manuscripti hîc & in *C. tit. de l. Fuffia Can. toll.* Et ejus l. auctores videntur Q. Fuffius Calenus, & C. Caninius Gallus, Coll. Imp. Augusto. A. V. 752 *ut est in Fastis Capitolinis.* ab Ulp. tamen d. tit. 1. & Theoph. h. dicitur Furia. Lege Fuffia Caninia. Hujus L. plura quoq; capita fuisse videntur: Unum est, de modo manumissionis, hoc est, quot servos testamento quis manumittere possit. Ante eam l. omnes quis poterat manumittere: non tantum vindicta, sive inter vivos, sed etiam te-

E ;

stamen.

testamento: quæ licentia per hanc l. repressa est in testamentis, & modus hic præscriptus, ut à duobus usque ad 10. dimidiam partem servorum: à 10. usque ad 30. tertiam: à 30. usque ad 100. quartam, à 100. usque ad 500. quintam & ultra nulli amplius quàm 100. servos jus sit manumittendi teste *Vlp. d. tit. 1. & Paul. lib. 4. sent. tit. 14. & Theoph. h.* Sed hoc caput sustulit Imp. Just. & restitutum jure veteri, permisit omnes manumitti, ut *h. & l. 1. Cod. de L. Fuff. Can. toll.* Aliud ejus legis caput est: ut servi testamento nominatim manumittantur; quod caput hodieque obtinet. §. *Incertis. 25. vers. libertas. infra de leg. 2. l. 1. tit. 1. §. ult.*

Quam quasi libertates] Ratio tollendæ L. quia libertatem, cujus magnus est favor, impediatur.

Cum satis fuerat inhumanum] Lex differentiam ponebat inter testamentum & vindictam. Nam vindicta permittebat manumittere omnes, testamento non item, ut *hic & Vlp. d. tit.* Ratio ejus differentia erat, cur inquam L. manumissioni in testam. modum præfiniret, manumissioni vindictæ non item, est hæc: quia procliviores sunt morientes ad manumittendum, & liberaliores, quàm sani, & valentes: hi enim servorum opera ipsi opus habent. Hoc tamen inhumanum ait esse Imp. sed tamen temporibus iis, quibus ea l. lata est, valde salutare, propter licentiam manumissionum, de qua *Dio lib. 55.*

De his qui sui vel Alieni juris sunt. Tit. VIII.

S Equitur de jure.] Dictum est supra: tria jura personarum, tribus divisionibus contineri, & explicari hoc lib. 1. Earum tamen divisionum duæ sunt principales, sive primæ: ut omnes vel sunt liberi vel servi & omnes vel sunt sui juris, vel alieni: Tertia est potius subdivisio secundæ, de qua, 3. *infra tit. 1. de tutel.* Nam secundæ utraque membra subdividuntur: prius quidem *infra d. tit.* posterius *h. in verb. Rursus, & c.* Est autem totus h. tit. sumptus ex Gajo, & Ulp. *l. 1. & 2. ff. eod.*

Videamus itaque.] Alieni juris personæ sunt, quæ vel in potestate Dominorum, vel in patria sunt: sui juris contra sunt, quæ sunt in neutra. Nam ut *pulchrè ait Cic.* omnium rerum in contrarias partes cognitio, ex iisdem suppeditatur locis, vulgo dicitur: contrariorum eandem esse scientiam. Ac prius despiciamus.] Ratio ordinis, hæc est, cur prius de potestate dominorum, posterius de patria tractet: quia illa est ex jure gent. hæc ex jure civili §. *infra h. t. & §. 1. infra tit. seq.* Jus autem gentium civili est prius & antiquius, §. *singulorum. 11. infra de rer. divis.*

in potestate itaque dominorum.] Duo hic exponuntur de potestate Dominorum, primum origo ejus, deinde vis & potestas sive affectus. Potest addi & tertium, de iis, qui sint in hac potestate. Nam ut *infra tit. prox. de patria*

patriæ potestate, ait filios in ea esse: ita & hic servos ait esse in potestate dominorum. Sunt enim ut pater & filius; ita Dominus & servus inter se comparati. Sunt & alia capita de patria potestate, de quibus aliàs disputavimus, ut & de potestate dominorum.

Quæ quidem potestas juris gent. est.] Ut servitus est ex jure gent. §. 1. *supra de libertinis*, ita & contra est hæc potestas, *l. manumissiones. 4. ff. de just. & jur.*

Nam apud omnes.] Ex definitione juris gent. probat Impp. hanc potestatem esse juris gent. Nos id probavimus ex comparatione servitutis.

Dominus in servos.] De effectu hujus potestatis hic agitur. Is autem præcipue duplex est. Nam ut duo in servis tantum spectantur, atque aded in liberis: Corpus sive persona, & res, sive bona: ita & jus hujus potestatis est duplex: in corpora servorum, & in res ipsas, sive ea, quæ acquirunt servi. Et de priori quidem jure *hic*, de altero *infra* §. *item 3. per quas pers. nob. adquir.* Quod ad prius ait Imp. Dominis in servos jus esse vitæ & necis: quæ est phras.] Ctorum propria, qua summum jus continetur. Sic & Cæsar. *lib. 6. belli Gall.* ait olim apud Gallos maritis jus fuisse vitæ & necis in uxores, ut dominis in servos. *videatur* & *l. Quid ergo 53. §. Si heres. 3. ff. de leg. 1. l. Qui servum 96. de V. O.* De hac quoque potestate summa latè Macrobius. *in Saturnal.* Et quodcunque per servum. His verbis alterum jus exponitur de quo dicto §. *Item 3. infra per quas pers. nob. adqu.*

Sed hoc tempore nullis hominibus.] Hæc verba usque ad finem tituli pertinent ad prius jus: iisque explicat Imp. jus illud valde esse diminutum, idque maxime ex constitutione D. Pii. Nam olim hoc jus erat summum, hoc est poterat dominus servum sine causa occidere, verberare, violare: hodiè sine causa, non potest, ut Macrobius. *d. loco.* Et de hac re est *tit. C. de emend. serv.*

Vel sine causa legibus cognita.] Rectè sine causa. Nam si iusta subsit causa, potest hodièque Dominus servum privatim occidere; *d. l. Quid ergo, 53. §. Si heres, 3. de leg. 1. & d. l. 96. de V. O.*

Supra modum sævire.] Ut occidere, aut flagellis cedere, aut alimenta denegare, & fame inclusum tenere, vulnerare, &c. Nam leviter verberare, etiam sine causa licet impune. *d. tit. C. de emend. serv.*

Sed major asperitas.] Ut verberando, vulnerando, fame aut libidine violando, &c.

Qui ad ædem.] De more confugiendi vel ad ædem sacram, vel ad statnam principis, *videatur tit. C. de his, qui ad Ecclesiam confug. & tit. C. de his, qui ad stat. pr. conf. Honor. hinc nunt. 1.*

Bonis conditionibus.] Hoc est, iusto pretio, *l. si quis sepulchrum, 12. ff. de relig. & sumpt. &c.* Sed

Sed & Dominorum interest.] Quia servi gravi injuria affecti, sapè mortem domino machinantur, vel etiam in perniciem Reip. Conjurant, ut pulchrè d. loco Macro b.

Vel intolerabilem injuriam.] hoc est libidinem. Nam hæc tria: nimia crudelitas, nimia severitas sive asperitas, libido & fures, dominis prohibentur in servos: & eadem tria commemorat Seneca lib. 3. de benef. & l. 1. §. Quod autem. 8. ff. de offi. pref. urb.

Dominorum quidem.] Observandum, nemini jus aut rem suam invito detrahi, aut referri posse, vel à principe vel à magistratu, exceptis casibus certis, semper tamen reddito dominis rei precio, l. Servi. 2. C. pro quib. caus. serv. propriam. l. venditor. 13. §. si constat. 1. ff. communia prad.

Venire jube.] Id pertinet ad eam quæstionem, an & quib. casib. rem quis suam vendere cogatur, de qua l. Invitum, 11. C. de contrah. emp. l. 1. Nec emere. 16. C. de jure delib.

Ita ut in potestatem.] Hæc conditio, ut in potestatem Domini, &c. Solet interdum adici emptionibus ita coactis, ut est locus planè similis, l. 1. §. ult. ff. de quaest. Et hanc quoque conditionem intellexit Imp. in verbo, Cogantur. &c.

De patria potestate. Tit. I X.

HUIC titulo respondet titulus Cod. de pat. pot. lib. 3. & tit. ff. de his qui sui vel al. jur. Tria autem de patria potestate exponuntur: I. qui sint in ea, II. quæ ejus sit causa, III. quæ origo. Omisit Imp. præcipuum, puta effectum: sed de eo passim in his libb. ut infra init. tit. prox. ut §. permissum est. 3. infra de tut. ut §. 1. infra per quas pers. nob. adquir.

In potestate nostra.] Hoc primum est, in nostra potestate esse liberos ex justis nuptiis procreatos. Liberos autem nomine non tantum filius, sed etiam nepos pronepos, &c. intelliguntur, §. ult. infr. h. tit.

Quod ex justis nuptiis.] Hoc alterum est, sive causa hujus potestatis, puta justæ nuptiæ. Quare ex injustis conjunctionibus, ut concubini, aut meretricis nati liberi, hoc est, spurii, non sunt in potestate, §. si adversus. 12. infr. tit. prox. l. incestus, 52. de ritu nupt.

Justis nuptiis.] Ita veteres loquuntur, l. Et servorum. 5. §. Ingenuus. 2. l. Imperator. 18. ff. de stat. hom. l. Eos qui, 65. de ritu nupt. & justa conjunctio. l. Hæc conditio. 10. §. 1. ff. de cond. & dem. & justum matrimonium, l. 1. unde vir & ux. vulgo dicatur legitimæ nuptiæ, l. Cū legitima. 19. de stat. hom. Sic & justa uxor & legitima, l. Minorem. 4. de ritu nupt. Nam matrimoniū vel est justū, de quo hic, vel est injustum, ut concubine, ut peregrine, sive cū qua nō est concubiū: & uxor alia est justa alia injusta, l. Si uxor. 13. §. 1. ff. ad leg. Jul. de adul. & optimè Justu.

Justinus lib. 10 Attaxerxi, Regi Persæ pellicibus CXV. filii fuerunt; sed tres tantum iusto matrimonio suscepti, &c.

§. 1. *Est viri & mulieris conjunctio*] Hoc verbo forma matrimonii continetur; non finis, qui est procreatio liberorum, & rectè quidem ad substantiam matrimonii. Nam conjunctio, sive societas & cohabitatio, ad substantiam matrimonii necessaria est, concubitus aut procreatio non item, *l. 1. Hac conditio. 10. §. 1. ff. de cond. & dem.* & ita eleganter Clemens lib. 1. *Stromat.* *Matrimonium* (inquit) *est prima iusta viri & mulieris conjunctio ad liberorum procreationem.* Perspicuum est autem hîc intelligi iustam conjunctionem quæ desinitur nuptiæ iustæ, ut modo dictum.

Individuam vitæ consuetudinem] Ita & Tertull. in *Apologet.* de matronis Romanis ne vinum biberent, ut individuam vitæ societate colerent. Et ita societas vitæ dicitur, *in l. 1. ff. rerum amot.* His autem verbis finis matrimonii continetur, puta societas vitæ. Quod autem ait *individuam*, ita est accipiendum, scilicet eo animo & proposito, ut sit perpetua: ut contra divortium propriè dicitur, quod eo sit animo, ut perpetua sit separatio; non si rancidia quedam conjuges ad tempus separentur, *l. Divortium. 3. ff. de divort.*

§. Jus autem potestatis, &c. 2.

AIT Imperator patriam potestatem (quod erat tertium) esse juris civilis. Idemque indicat, *l. Imperator. 18. in fin. ff. de stat. hom. & l. 3. & 4. ff. de his, qui sui vel alien. iur.* Confirmatur & inde, quod introducta sit lege Regiæ teste Papiniano in *lib. sing. de adult.* Cum lex (inquit) Regiæ dederit patri in filium vitæ necusque potestatem. Hodie in Gallia patriam potestatem nullam esse docet Contius *subces. l. 1. cap. 4.* aliquam tamen in bonis esse docet *cap. 2. de cland. matrim. vide eum in notis hîc. de quo in frag. vet. iur. consultorum,* & ex effectibus eius, ut quia non cadat in peregrinos. Sic enim ait Ulpianus in *lib. reg. tit. 10. §. si pater.* Neque autem peregrinus civem Romanum, neque civis Romanus peregrinum in potestate habere potest. Idem quoque confirmat Dionys. Halicarnass. lib. 2. & Philo. Iudeus in *Apologia ad imp. Cæsarum.* Quare si mores nostros spectemus, nulla amplius est patria potestas civilis, de qua hîc agitur, sed naturalis tantum observantia & reverentia, non patri tantum, sed matri quoque debita, *l. 4. & vide in jus voc. l. Furiosæ. 4. de curat. fur. os.*

§. 3. *Qui igitur ex te*] Hæc verba pertinent ad initium huius tituli ubi dictum liberos nostros esse in nostra potestate procreatos ex iustis nuptiis. Ergo, inquit, qui ex te, &c. hoc est, filius & filia. Ex hoc autem loco id quoque notandum, patrem tantum habere liberos in potestate, matrem & feminas non item, *§. feminae. 10. in fr. de adopt.* Quod autem supradictum de nuptiis, eum esse modum sive causam patriæ potestatis: ei sunt addendi tres alii; conventio in manum, qui hodie non est in usu, de quo Cic. in *Top. & Vlp. & Cæsar*

in fragmen. tit. ult. adoptio, de qua infra de adopt. & legitimatio. de qua § ult. infra. tit. prox.

Item qui ex filio tuo] l. 4. & 5. ff. de his qui sunt sui, l. 1. in fin. Ratio est, quia patrē sequitur filius in nuptiis iustis, l. cum legitima, 19. ff. de statu hominum. Et hanc rationem adfert ipse Caius, l. Familia. 196. in fin. de verborum significat. Quare in cuius potestate est filius, in ea est & nepos. Sed cur (inquires,) non est in ipsius filii potestate? Quia filius cum ipse sit in potestate, alium in potestate habere nequit, l. Si eveniet 21. ff. ad leg. lul. de adult.

Qui tamen ex filia tua.] Differentia inter nepotem ex filio, & nepotem ex filia hæc est: quod ille sit in mea potestate; hic non sit, ut hic, & d. l. 5. ff. de his qui sunt sui, & c. & d. l. Familia. in fin. Ratio differentia: jam exposita est: quia patrem sequuntur liberi; non matrem sive ut ait, dicta l. Familia: quia qui nascuntur patris; non matris familiam sequuntur. De potestatis patriæ effectu, ejusque cum herili & communione & differentia, vide hic eleganter Hotom. enunt. 4.

De nuptiis. Tit. X.

Hic locus in aliis libris latissimè explicatur, ut in Pandectis lib. 23. & 24. in Codice lib. 5. tit. 1. & 26. tit. sequentib. in libris Novell. Novell. 25. ut Novell. 2. 12. 19. 22. 39. 54. 61. 68. 74. 78. 89. 91. 97. & sequent. 100. 117. 119. 127. 134. in fin. 139. & sequent. Hic autem titulus, quia longior est, ad quatuor capita revocari potest I. De iis quæ ad justum matrimonium sunt necessaria. II. De prohibitis nuptiis, §. ergo, 1. & seqq. III. De pœnis nuptiarum injustarum, aut prohibitarum, §. Si adversus eam. 12. IV. De legitimatione §. ult. in fr. h. tit.

Justas autem nuptias, & c.

Primum hic exponuntur ea, quæ sunt necessaria ad justas nuptias, eaque tria: I. ut sint cives Romani II. ut justa sit ætas. III. ut adsit consensus parentum. Ita & Ulpian. lib. reg. tit. 5. adfert tria: iustum (inquit) matrimonium est, si inter eos, qui nuptias contrahunt connubium sit. & tam masculus pubes quam femina viri potens sit, & utriusque consensus accedat, si sui juris sunt; aut etiam parentum, si in potestate sunt. Est & quartum, in quo ipsa matrimonii substantia est posita, conjunctio sive vitæ consuetudo, & ὁμιλία, l. Mulierem 5. & seq. ff. de ritu nupt. l. pen. ff. de donat. inter vir. & ux. l. Cum fuerit, 15. ff. de cond. & demonstr. Quod omisit & Imp. & Ulp. hac, ut puto de causa: quia ea tantum adferant, quæ matrimonium faciant justum, hoc est, jure Romano efficax; non verò ea, quæ matrimonium faciant. Nam conjunctio ut sit matrimonium; reliqua tria, ut justum sit faciunt.

Inter se cives Rom.] Hoc primum brevius & elegantius ab Ulpian. ita

ita effertur: si inter contrahentes sit connubium. Est autem connubium, uxoris jure ducendæ facultas, ut ait *Ulp. d. tit. 5.* quo verbo excluduntur, & servi & Latini, & peregrini, hoc est, non cives Romani, & eæ, quas prohibentur ducere moribus aut legibus, ut parentes liberos. &c. quos hic Imp. intelligit his verbis, qui secundum præcepta legum, &c. Nam verbo connubii non est usus Imp. licet commodiore: quia jus illud connubii ea ætate non ita amplius usurparetur: quæ causa quoque est, cur in jure nostro verbo, *connubii*, in hac notione vix aut raro reperiatur.

Masculi quidem puberes.] *l. In sponsalib. 14. ff. de sponsal. l. Minorem 4. ff. de ritu nupt.*

Fœminæ autem viri potentes.] Ita propriè in jure masculi puberes, fœminæ dici solent viri potentes, *l. Mulieris, 3. ff. de verb. sig. l. Si filiafam. 51 ff. de leg. 3. l. Pater, 151. ff. de cond. & dem.* Pubertatem autem Icti in masculis 14 annis; in fœminis 12 definiunt § 1 *infr. quib. mod. tut. fin. Macrob. lib. 7. c. 7. Ulp. lib. reg. tit. 10. §. ult.* Ratio autem differentie hujus inter mares & fœminas, videatur in *Macr. lib. 1. in som. Scip. c. 6. & d. c. 7. & optimè Tiraq. in tract. de legib. connubial.*

Dum tamen si filii familias.] *l. In sponsalib. 7. & l. Sponsalia, 11. ff. de sponsal. l. 2. & l. Si nepos, 9. & 2. legib. seq. l. Oratione, 1. 6. & l. Filiusfam. 35. ff. de ritu nupt. l. Si ut proponis. 5. C. de nupt.*

Nam hoc fieri debere.] Ea est duplex. I. propter patriam potestatem. II. propter jus sui heredis. Nam pater propterea consentire debet, ne ei invito suus heres agnascatur, §. *licet. 5. in fin. infra de adopt.* Nostris moribus, quia exolevit patria potestas, & jus sui heredis, quod pendet ex patria potestate, §. *Sui autem. 2. infra de hered. qual. & diff.* rectè dici potest utramque hanc rationem civilem hodie esse irritam.

Et naturalis.] Propter pietatem sive reverentiam parentibus jure nature debitam, *l. Furiose. 4. ff. de curat. furios. l. 4. 5. ff. de in jus voc.* quæ sola ratio hodieq; vim suam obtinet: sed ea non satis est ad matrimonium, sine patris consensu factum, reddendum inutile vel injustum, *l. Filius emancipatus, 25. ff. de ritu nupt. (quod est verissimum.)*

In tantum ut iustus.] Quali dicat, aded necessarius est patris consensus, ut in ipso negotio interponi, & non postea subsequi ratum habendo debeat. Quod idè & in aditione hereditatis requiritur. *l. Servo invito. 65. in princ. ff. ad. SC. Treb.* Obstat *l. Si ut proponis. 5. C. h. tit. ubi* videtur matrimonium initio sine patris consensu contractum haberi pro legitimo, si pater postea consentiat. Sed dicendum id verum quidè esse, hoc est, haberi pro legitimo, non tamen statim ab initio matrimonii; sed ab initio consensus, ut & nuptius in *l. seq.* Nam id tantum dicitur, in *d. l. 5.* si pater cognitis non contradixerit, tacitum hunc consensum haberi pro legitimo; quemadmodum & in sponsalibus

taciturnitas patris pro consensu accipitur, *l. In sponsalib. 7. ff. de sponsalib.* Aut igitur *d. l. 5.* hoc tantum ait, tacitum consensum pro expresse haberi: aut si hic tacitus consensus post nuptias interpositus est, matrimonium ab eo demum tempore legitimum censeretur, *ut in d. l. 6. eod.*

Unde quaesitum est] Ut de filio, ita & de filia inter veteres Ictos; sed maximè de filio quaesitum fuit. Cur autem potius de filio? Quia in filio duplex est ratio, *ut supra dict.* patria potestas, & agnatio sui hæredis; in filia est una patria potestas. Quare facilius filiae permittebatur nubere, quàm filio uxorem ducere, *ut ait Imp. in l. Si furiosi, 25. C. de nupt.*

Nostra processit de cõsio] *d. l. Si furiosi, C. de nupt.*

Secundum datum] Modus hic est, ut curatore & propinquis præsentibus dos aut donatio propter nupt. constituatur à magistratu: in urbe quidem à præfecto urbi; in provincia vero à præside, vel episcopo, *d. l. Si furiosi, & l. Tam dementis, 28. C. de Episc. aud.*

§. Ergo non omnes, &c.

Quasi dicat: quia modo dictum, secundum præcepta juris & legum nuptias contrahi debere: Ergo, inquit, non omnes, &c. Estque hoc alterum caput hujus tit. de nuptiis prohibitis sive vetitis sive interdictis, sive illicitis; ita enim appellantur. Sunt autem prohibitarum nuptiarum duo genera. Vel enim sunt incestæ sive nefariæ, vel non incestæ, sive simpliciter prohibita, & inutiles. Possunt etiam ita distingui, ut nuptiæ prohibita dicantur, vel legibus, vel moribus, *l. Libertinus, §. l. Sorora, 39. §. Si quis ex his, ff. de ritu nupt.* Et illæ sunt propter cognationem vel affinitatem; hæc propter aliam causam: de illis hic diligenter explicatur; de his attingitur tantum *in §. Sunt & alia personæ, 11. infra hoc tit.*

Inter eas enim personas] De priore nuptiarum prohibitarum genere 4. regulæ hic adferuntur. I. hæc est, prohiberi nuptias inter eos, qui parentum aut liberorum sunt loco, *ut h. l. Nuptiæ 53. ff. eo.* quæ regula locum habet tam inter justos & legitimos, quàm inter spurios & naturales, *l. Et nihil, 54. ff. h. tit.* Qui autem parentum aut liberorum locum obtineant; primum sunt ipsi parentes & liberi in linea directa, idque in infinitum; *d. l. 13. & l. Sexto, 3. in fin. ff. de grad. cognat.* Deinde ex transversa linea, patrui, avunculus, amita, matertera, & huic respondentes fratrum & sororum liberi. Nam & hi parentum & liberorum locum obtinent. Tertio adfines aliquot, ut patruus, matertera, privignus, privigna, socer, socrus, gener, & nurus *§. affinitas, 6. infra hoc tit. sed de affinib. infra d. §. Affinitas.*

Et si tales personæ] Ait Imperator nuptias inter hos primæ regulæ contractas in jure dici nefarias & incestas: quod idem nomen etiam ad secundam & tertiã regulam pertinet; ut omnia matrimonia hæc sint & dicantur incesta;

incestus; hoc tamen discrimine, quod inter eos qui parentum & liberorum sunt loco ex linea directa, incestum sit juris gentium; inter alios cognatos, aut affines, incestum sit juris civilis, *l. ult. de ritu nup. l. Si stipulor, 35. ff. de verb. obligat.* Distingunt Glossographi Græci & Latini nefarias ab incestis; sed non rectè. *Novell. 12. & hic.* Nuptiæ enim prohibitæ, omnes sunt vel incestæ, vel alioqui inutiles, ut supra dictum, & *tit. C. de incest. & inut. nupt.*

Et hæc adeò] Dictum est modo hanc regulam locum habere tantum in legitimis, sed etiam in spuris. Hic addit Imp. eundem locum habere non tantum in naturalibus, sed etiam in adoptivis, *l. Adoptivus. 14. & l. Per adoptionem. 17. ff. de ritu nup. l. Quin etiam. 55. d. tit.* Ratio autem cur huic regulæ locus sit etiam in spuris & adoptivis, & tertio etiam in emancipatis, hæc est: quia in nuptiis non civilis ratio sed potius naturalis pudor & honestas spectatur, *l. Libertinus. 8. l. Adopt. 14. §. Serviles. 2. ff. eo.* Eademque est ratio, cur eadem regulæ etiam in servis sit locus; de quib. *inf. §. Illud, h. tit.*

Ut quamvis per adoptionem] *l. Per adoptionem. 17. in fin. l. Quin etiam. 55. ff. eo. d. l. Qui in adoptionem. 23. ff. de adopt.* Ratio dubitandi: quia adoptio non affert jus sanguinis, *d. l. 23. ff. de adopt.* Ut, si filium adoptem, uxor mea non est illi matri loco. Ratio tamen æquitatis, sive decidendi est: quia adoptio licet non jus sanguinis, adfert tamen jus agnationis, *d. l. 23.* & quia honestas naturalis non patitur, ut quæ est quasi mater aut soror, etiam sit uxor: quæ honestas & pudor naturalis maximè in nuptiis spectatur, *l. d. Adoptivus 14 & l. Semper. 42. ff. hoc tit.*

In tantum ut etiam dissoluta adoptione] *d. l. Quin etiam, & d. l. Adoptivus, hoc tit.* Ratio est eadem reverentia & honestas naturalis, quæ item non patitur, ut quæ semel fuit filia vel mater, ea nunc sit uxor. Videri tamen poterat contradicendum, eo quod nomen matris aut filiæ adoptione contractum, ea dissoluta extinctum videatur, *l. In omni. 13. ff. de adopt.* sed dicendum: civilia quidem tolli dissolutâ adoptione, ut vinculo civili; naturalia non item, qualis est hæc prohibitio inter parentes & liberos, *d. l. Adoptivus. 14. §. 2.*

§. Inter eas quoq; personas, & c. 2.

Secunda regulæ est de transverso gradu: quæ cum non ita possit constitui perpetua, nominatim personæ sunt commemorandæ. Brevitatis tamen causa dici solet: in transverso gradu sive linea, nuptias esse prohibitæ inter fratrem & sororem, & inter eos qui parentum, & liberorum sunt loco, ut sunt: amita & matertera, amita magna, & matertera magna; ut sunt fratris aut sororis filia, neptis, proneptis, *l. Libertinus. 8. l. Si qua. 12. §. ult. & d. l. 14. §. 2. l. Per adoptionem. 17. l. Sororis. 39. d. l. 55. §. 1. & l. seq. hoc tit. l. Nemini. 17. C. eo. d. l. ult. C. de incest. nupt. l. Miles. 11. §. 1. l. Si adulterium. 38. §. 1. ff. ad leg. Jul. de.*

adult. l. Si stipulor. 35. §. 1. ff. de verb. obligat. & Imp. Diocletianus in fragm. vet. l. Ctorum. tit. 6.

Sed non tanta] Quasi dicat est differentia inter lineam directam, & transversam. Ea autem differentia statim adiungitur, quod in linea directa etiam adoptio spectetur: in transversa non per æque: hoc est spectatur interdum, ut §. item amittam, *infr. h. tit.* sed non semper, *vers. sed si qua per adoptionem. infra.* Est & alia inter has lineas differentia insignis, quod in linea directa nuptiæ prohibentur inter omnes, live in infinitum; in transversa non inter omnes, sed paucos, *de quibus supra dictum.*

Sanè enim inter fratrem.] *L. libertinus 8. & c. ff. h. t.* Ratio autem huius prohibitionis videtur civilis potius, quàm naturalis, *l. ult. ff. h. tit.* vel quia utile est Reip. inter cives amicitiam amplificari, & diffundi; id quod fit matrimonio, quam rationem assertit Beat. Augustinus *de civitate Dei*: vel quia idem frater & maritus, patruus & pater, dicatur absurdè. Hanc autem prohibitionem esse civilem, ex eo quoque intelligitur, quod in multis gentibus iusta fuerint inter fratrem & sororem matrimonia, ut Athenis, Lacedæmone, in Ægypto, apud Persas, &c. *qua de re Tiraquell. in libr. de Ll. connubialibus.*

Sed si qua per adoptionem.] *Dict. l. Si qua. 12. §. ult. l. Adoptivus. 14. & l. Per adoptionem 17. ff. hoc tit.*

Poteris eam uxorem.] Ratio est: quia hæc prohibitio, quæ est inter fratrem & sororem est civilis, *ut modo d.* & proinde civili modo, hoc est, emancipatione evanescit, seu dissolutione adoptionis perit, *§. ult. infra. de leg. agna. tut.*

Et ideo constat.] *L. Non solum. 67. §. Sed et si filia fam. 2 l. Per adoptionem. 17 §. 1. ff. hoc tit.*

§. Fratris vel Sororis.] *Dict. l. Libertinus 8. & l. Sororis 39 ff. hoc tit. d. l. 17. C. de nupt. & d. l. ult. C. de incest. nupt. & d. l. Miles. 11. & l. Si adulterium 38. §. 1. ff. de adult.* Ratio est, quia sunt liberorum loco. Quia autem de hoc casu sæpè disputatur, sciendum breviter, Jure civili hic variatū esse. Nam jure novo, tam fratris, quàm sororis filiam, prohibeor ducere, *ut dd. Ll. & d. l. Etiam. 56. ff. de ritu nupt.* Jure veteritantum sororis filiam aut neptem, *Vlp. tit. 5. & Imper. Diocl. in fragment. veter. jurisconsultor. d. tit. 6. & Cujac. lib. 16. observ. cap. 37.* Primis autem temporibus Romæ hæc matrimonia licita fuisse ex eo perspicuum est, quod Rex Servius filias duas collocavit avunculis earum. Lucio & Arunti, teste Dionys. lib. 4. Postea tamen incestæ esse cœperunt, ut jam erant ætate Ciceronis, quod perspicuum est ex *Catullo in Asilenam, & Tacito, libr. 12. annal.* Primus Imperator Claudius contra hos mores, fratris sui Germanici filiam duxit Agrippinam, & auctor fuit Senatui, ut aliis idem liceat, sed uno excepto, nemo eum est secutus, *ut ibidem Tacitus latè, & Sueton. in Claudio.*
Atque

Atque ita hæc lex Claudia statim desit, eademque ab ipso Nerva Imperat. lege contraria est sublata, *ste Dione in Nerva.* Hos secuti sunt Jurisconsulti Papinianus, Ulpianus, Paulus, Triphonin qui constanter hoc matrimonium incestum esse scribunt; sed adhibita distinctione inter fratris & sororis filium, *ut supra dictum.* Deinde & Imperator Diocletianus, *in d. l. Nemini 17. C. de nupt.* Postea tamen hoc matrimonium permisit Basiliscus Imperat. sive Tyrannus potius, *cujus l. abrogavit Imperat. Anastasius, l. ult. m. C. de incest. nupt.* Justinianus, qui paulò post Anastasium est secutus, idem matrimonium incestum esse vult, *ut hic,* & ita omnes post eum Imperat *ut in Basil. l. 28. in Harmenop. libr. 4. perspicitur.* Unus Imperator post Justinianum Heraclius fratris sui filiam Marcianam duxit, quem putat Zonaras; *Tom. 3. annal.* propter hoc incestum nova & miseranda poena divinitus affectum fuisse. Quod ad alias gentes attinet, ut veteres Græcos, certum est hæc matrimonia apud eos fuisse permilla *ut apud Homer. Odyss. septima & apud Lysiam, de qua Dionysius vita Lysie videatur, & late Tiraquell. d. loco, & Tacitus d. lib. 12.* aliis gentib; ait hæc matrimonia fuisse solemnia, & nullâ lege prohibita. Id addendum Græcè fratris & sororis filiam uno vocabulo dici *ἀδελφίδην, de quo §. Tertio 3. infra de grad. cogn.*

Sed nec neptem.] Aut proneptem, quamvis ætas ipsa huic conjunctioni repugnet, *ut ait Paul. lib. 2. sent.* Ratio est, quia parentis ei sunt loco, *l. Sororis. 29. ff. h. t.* Aliam affert Imper. hanc: *Cujus enim filiam, &c.* Sed hujus rationis vera est ratio, quia ut filia ita & neptis & proneptis liberorum sunt loco.

Quamvis quarto gradu] Disputatio de gradibus Jure civile non ad nuptias, sed ad hereditates, & alios usus accommodari solet; *cujus rei hæc tria sunt argumenta: I. Quia in jure ubi de nuptiis nunquam fit mentio graduum, uno aut altero loco exceptis, ut hic & l. Per adoptionem. 17 §. Amitam. 2. ff. de ritu nupt. II. Quia Paulus exordiens singularem suum librum de gradibus exponit ejus tractationis utilitates, nullamque facit nuptiarum mentionem l. Jurisconsultus. 10. ff. de grad. cogn. at. III. Quia titulus de gradib. in Pandect. & in Institut. ponatur in tractatu successionum, & nō in nuptiarum quod cōtra sit in decretalibus.* Ex hoc tamen loco videtur olim hæc regula fuisse: In linea transversa matrimonium in quarto gradu esse permillum, exceptis his, qui parentū aut liberorum sunt loco, *ut hic & d. l. Per adoptionem. 17. in fin. & Ulpian. tit. 5.* Theodos. autem major etiam quartum prohibuit, *de quo m. fra. §. Duorum.* Sed eum non est secutus Imperator Justin. Post Justinianum tamen statim ab Imperatoribus nuptiæ non tantum in quarto; sed etiam in quinto & sexto prohibitiæ sunt, *ut videre est in libris Βασιλικῶν d. libr. 28. titul. 5.* Quin etiam ad octavum usque gradum sub Imperatoribus Constantino-

stantiaopolitanis posterioribus ventum esse, Harmenopolus indicat, *lib. 4. tit. de incest. nupt.* quod idem & in Occidente receptum fuit, & tandem Romę auctoritate Innocentii III, in synodo Lateranensi constitutum. Et hoc iure hodie utimur.

Cujus enim filiam] Hęc regula non est perpetuò vera. Nam avi filiam, hoc est, amitam ducere non licet: cum tamen eius neptem, hoc est, consobrinam mihi ducere liceat.

Ejus verò mulieris] Hoc est, sororis adoptivę: ubi differentia quoque notanda, inter filiam sororis naturalis & adoptivę; quod hanc liceat ducere, illam non item. *l. Si qua, 12. §. Adoptivę, 4. ff. de ritu nupt.* Ratio autē, cur hanc ducere liceat hic redditur, quia neque naturali, &c. Ratio autem rationis, hoc est, cur neutro iure hęc sit cognata, redditur ab Ulpiano, *in dist. §. Adoptivę*; quia per adoptionem tantum contrahatur cognatio legitima, hoc est, agnatio, *l. Qui in adoptionem, 23. ff. de adoptionib.* Agnatio autem a masculis, non à fœminis descendit, §. 1. *infra. de legitimis agnatorum tutela.* Quare et si soror adoptiva mihi est agnata, filia tamen eius non est agnata, & proinde, neque cognata quidem, hoc est, neque civiliter, neque naturaliter conjuncta.

§. Duorum, &c. 4.

Quidam hęc legunt; *Conjungi non possunt.* Nam & ita habet Theophil. Græcus. Non rectè. I. quia meliores & antiquiores libri habent *Conjungi possunt.* II. quia iure Justiniano matrimonium inter consobrinos est permixtum, *l. Celebrandus, 19. C. de nupt. l. Conditioni 2. C. de Institutione & substitutione, l. Si nepotem, 3. & l. Non solum, 67. ff. de ritu nupt. l. Vter, 23. ff. de condit. instir.* Quia autem de hoc matrimonio sæpè & variatum & quæsitum est, breviter eam varietatē exponamus. Ergò antiquissimo iure hoc matrimoniū prohibitum fuisse scribunt, *Tacitus libro 12. & Plutarchus in Problem. 11.* Quod tamen illis non facilè assentiendū puto. Postea permixtum fuit, ut M. Brutus Portiam duxit consobrinam & hoc iure usi sunt Romani, usque ad Imper. Theodos. majorem, qui primum hoc matrimonium prohibuit, ut scribit *Victor. in Theodosio & Ambrosius Epist. 66. & Augustinus, libro 15. de civitate Dei, cap. 16.* eamque Lejus filii confirmarunt Impp. Arcadius & Honorius, *l. Manente, 2. C. Theodos. de incest. nupt.* Paulò post tamen ab eodem Arcadio abrogata est, restituto iure veteri, *l. Celebrandus, 19. C. de nupt.* eamque secutus est Imperat. Justin. Arcadii constitutionem: non patris Theodosii: post Justinianum tamen Theodosiana constitutio in usum est revocata, & in oriente quidem ab Imperatore Leone, in Basil. teste Harmenop. *libro 4. titul. 6. & libro 6. titul. 4. & 6.* In occidente vero ab Episcopo Roman. Gregorio Primo, qui in Epistolis non veretur scribere, Justinianum, si diutius vixisset, abrogaturum fuisse *d. leg. Celebrandus.* Et hoc iure tam in Oriente quàm in Occi-

Occidente ad hæc usque tempora omnes sunt usi, maximè propter novas
 conciliationes in Oriente quidem Imperat. in Occidente verò Pontificum,
 & maximè Innocentii III. de gradibus matrimonij. de quibus supra dictum.

§. 5. Item amitam,] L. per adoptionem. 17. §. Amitam. 2. ff. eod.

Item nec materteram.] Non addidit, licet adoptivam: quia amita per
 adoptionem fieri potest, matertera non item: ut & patruus adoptivus esse
 potest, avunculus non potest, l. Si qua. 12. §. ultim. ff. hoc titulo. Quid ita? quia ut
 supra dictum, adoptio affert tantum jus agnationis, d. l. Qui in adoptionem, 23.
 ff. de adopt. Itaque ubi non est agnatio, ut in matertera, & in avunculo, quia
 veniunt per feminam, ibi nec est adoptio.

Quia ratione.] Nam & hæc parentum loco habentur, d. l. Per adoptionem.
 17. in fin. & l. Sororu. 39. ff. hoc titulo.

§. Affinitatis quoque, &c. 6.

Tertia regula de affinibus hæc est: Inter eos affines, qui parentum aut li-
 berorum, aut fratrum, & sororum sunt loco, nuptias prohiberi. Sed hæc
 regula, quia in affinibus non peræq; valet, ut in cognatis, tutius & cer-
 tius est ipsam nominatim exponere à quarum nuptiis sit abstinendū. Sunt au-
 tem septem Privigna, Nurus, Socrus, Noverca, Fratris Vidua, soror uxoris, &
 privigna vidua, l. Si qua. 12. §. 1. & sequent. d. l. Adoptivus. 14. §. Nunc videamus. 4. l.
 Uxorem. 15. l. Per adoptionem. 17. l. Generali. 34. §. Inter. 2. l. Sororu. 39. ff. hoc tit. l. Ne-
 minus. 17. C. eodem l. Fratru. 5. l. penult. & ultima C. de incest. nupt. Sed his quatuor
 nominibus privignæ, nurus, socrus, & novercæ tres semper intelliguntur, ut
 privigna tantum non filia, sed etiam neptis, & proneptis uxoris meæ intel-
 ligantur. Sic & nurus, non tantum filii mei sed etiam nepotis & pronepotis
 uxoris, d. l. Adoptivus. 14. §. nunc videamus. 4. & §. sequent. Adiecit Moles uxorem
 patris, ut & uxorem avunculi, quas tamen Jure nostro ducere non prohi-
 bentur. Sed post Justinian. tam in Oriente quam in Occidente, tam latè pro-
 hibitio affinitatis quam cognationis introducta est, maximè per Innocent.
 III. videatur de finitio 35. & Harmonop. dd. locis. Ex his intelligitur affinitatis ra-
 tionem haberi in nuptiis, ut & in aliis quibusdam Juris articulis, puta in te-
 stimonio, in ius vocat. &c. In hereditatibus & successione autem nulla
 ejus habetur ratio, l. Virgo. 3. & l. Affinitatis. 7. C. commun. de succe.

Quia utraq; filia loco sunt] l. 4. §. Sed quoniam. 3. Vers. affines in fin.
 ff. de gradib. cogn.

Quia eadem duobus nupta esse non potest] Nam jure civili eo-
 dem tempore nemo, vel duas uxores, vel duos maritos habere potest; alio-
 qui & infamis fit, & alia pena ex arbitrio Judicis afficitur, l. Neminem. 2. C.
 de incest. nupt. l. 1. ff. de his qui not. inf.

§. 7. Quia matris loco sunt] d. Vers. affines.

G

§. 3. Ma-

§. 8. Mariti tamen filius] Hoc est, inter privignos matrimonium permittitur, *l. Generali. 34. §. inter. 2. ff. de ritu nupt.* Exemplū est in *l. Titia. 134. ff. de verb. oblig.* Ratio est, quia inter privignos nulla est affinitas. Nam affines tantum comparatione coniugum dicuntur, hoc est, omnes cognati mariti sunt affines uxoris, & contra: sed ipsi cognati utriusque, inter se non sunt affines, licet vulgo moribus nostris omnes affines per abusionem dicantur.

§. Si uxor tua, &c. 9.

Liqua. 12. §. Si uxor. 3. ff. de ritu nupt. Sed Julianus] d. §. Si uxor. ratio est propter reverentiam matrimonii prioris. Nam ut à focu est abstinendum, non quia est focrus; sed quia focrus fuit: ita & hic ab ejus, quæ fuit uxor, filia honestius est abstinere. Solet autem in nuptiis spectare honestas & pudor, *l. Adoptivus. 14. §. Serviles. 2. & l. Semper. 42. l. Uxorem. 15. ff. h. t.*

Nec sponsam filii] Quasi dicat. Ut ab ea, quæ non est verè nurus aut noverca propter pudorem: ita & ab ea, quæ non est verè privigna. est abstinendum. Verè nurus est uxor filii, *d. l. Adoptivus. 14. §. Nunc videamus. 4. l. Non facile. 4. §. Et quidem. 6. ff. de grad. cog.* Ergo sponsa filii non est nurus. Differt enim sponsa ab uxore, ut sponsalia à nuptiis, hoc est, species à re ipsa, sive traditio à promissione, & tamen non minus à sponsa filii, quàm ab uxore ejus est abstinendum, *l. Labeo. 6. §. Generi. & l. Servius. 8. de grad. cognat. d. l. Si qua. 12. §. 1. ff. hoc tit.*

§. Illud certum est, &c. 10.

Notanda est differentia inter nuptias & hereditatem: quod in nuptiis habeatur ratio cognationis servilis, in hereditatibus non item. §. illud certum est: *infra de gradib. cog. l. Adoptivus. 14. §. Serviles. 2. de rit. nupt. l. 1 §. filio. 4. ad Senatuscons. Tertul.* Ratio differentię est: quia in nuptiis spectatur honestas & jus naturę, *d. l. Adoptivus. 14. §. 2.* Cujus juris naturę servi sunt participes, *l. Quod attinet. 32. ff. de reg. jur.* In hereditatibus spectatur jus civile, teste Paulo *lib. 4. sent. 11. 10.* Cujus juris servi sunt expertes, *d. l. Quod attinet.* Ad eò ut Jure civili servus nullus nec cognatos, nec affines habeat, ne matrem quidem, aut patrem, aut fratrem, ut diserte ait Paul. *d. tit. 10. & Vlp. tit. de Curat. §. pen. in fi.* Itaque summa hæc est: In iis, quæ ad Jus civile pertinent, nulla est servilis cognatio, *d. §. illud. infra de grad.* In iis quæ ad jus naturę ut in nuptiis, in alimentis, &c. est & consideratur servilis cognatio, & etiam affinitas, *d. l. Adoptivus. 14 §. 2.*

Si forte] Hoc ideo addit: quia inter servos adhuc nullum est matrimonium, *l. Cum ancillis. 3. C. de incest. nupt. Vlpian. tit. 5.* Quid ergo dicet aliquis, an altem inter eos licitum sit contubernium, hoc est; an servo liceat matrem etiam

etiam ancillam habere in contubernio. Et dicendum, ne hoc quidem licere propter eandem naturæ honestatem & reverentiam.

§. 11. Sunt & aliæ personæ] Ut inter tutorem & pupillam, inter præsidem & provincialem, inter senatorem & humilem sive libertinam, de quib. in *Co. de interd. matrim. & tit. seq. l. Quamquam. 62. & l. Non est. 66. ff. de ritu nupt.*

§. Si adversus ea, &c. 12.

Hic de pœnis nuptiarum, contra præcepta ll. contractarum. Distinguendæ autem sunt diligenter nuptiæ injustæ, à prohibitis sive incestis: Nam harum pœnæ longè sunt graviores; quàm illarum. Et pœna quidem injustarum duplex hic exponitur. Prior est, quod matrimonium sit injustum, hoc est, liberi planè sunt spurii: deinde quod dos & donatio propter nuptias filco applicantur, *l. Si quis officium. 38. §. veterem. 1. ff. de ritu nupt.* De pœnis autem prohibitarum, hoc est incestarum & aliarum, ut inter tutorem & pupillam, &c. hic non agitur, sed in *l. Cum ancillu. 3. & l. Si quis incestu. 6. C. de incest. nupt.* Et hoc est quod ait: & alias pœnis patiuntur, quæ sacris, &c. Et de iisdem incestis nuptiis earumque pœnis, novissimo jure graviter constituit Imp. Nov. 12. 39. 114. & 139.

Quantum ad patriam] Aut Imp. natos ex matrimonio injusto, similes esse vulgo conceptis, hoc est ex meretrice natis. Hi enim propriè vulgo concepti, & vulgo quæsitii dicuntur, *l. Vulgo concepti. 23. ff. de statu. hom. Vlp. tit. 5.* Similes autem sunt in eo, quod neutri sunt in potestate patris, injusti & vulgo quæsitii: dissimiles tamen in eo, quod honestior est conditio injustorum, ut ex concubina, quàm ex meretrice conceptorum, ut indicat *l. Privignus. 7. ff. de grad. affin. l. Cum tabulis. 16. §. 1. de his quæ ut indign.* & aliis quoque in rebus melior est injustorum conditio, quàm vulgo quæsitiorum: Nam illi legitimari solent, hi non item. Nov. 74. & §. ult. infra. Et hoc est quod ait Imp. quantum ad patriam potestatem pertinet, &c.

Unde solent spurii appellari.] De hoc verbo *spurii* tria hîc notanda sunt I. de ejus notatione. Possunt autem 5. adferri: duas hic adfert Imp. I. à Græco *σποράδην*, hoc est, vulgo, & non ex uno & certo patre: II. est à notis SP. quibus præ nomen spurii notari solet, ut iisdem notis & hoc præ nomen & vulgo quæsitus designaretur: atque ita errore quodam præ nomen *spuri* etiam de vulgo quæsitis dicatur, cum revera præ nomen *spuri*, aliter scribatur, sive aliis notis, aliter notæ vulgo quæsitii. Nam præ nomen *spuri* scribatur notis non distinctis; vulgo quæsitus notis distinctis: ut prætor & pop. Rom. usdem quidem notis, sed populus Rom. inter punctis P. R. prætor non inter punctis notari solet. P. R. Ex his igitur duab. notis S. P. hoc est sine patre,

quibus olim rectè notabatur vulgo quæsitus, quia is & spurii prænomen notaretur, factum est, ut vulgo quæsitus, diceretur spurius; cum dicendus esset sine patre, ita h. & Plutarch. in problem. Valer. Max. de notis. l. II. Etymologia est, quia à spurio Tullo patre Servii Tullii regis Romanorum Romæ primum orti videbatur, achanc indicat Festus Pompeius verbo Nothum. IV. est à natura mulieris, quam & veteres spurium vocabant, teste Isido. o. & Apuleio. V. Ut spurius sit, quasi non purus: Nam & spurcum inde dictum videtur, ut Plautus in *Afinaria*, Tot noctes reddet spurcas, quot puras habuerit, de quo Nonius in *Spurcum*. Sic & *Stirrem* veteres dicebant pro *li-em*, & alia ejus generis, de quib. Festus & Varro. Et hæc nostra est notatio. II. de significatione live notione spurii. III. De iis qui cum spurio affinitatem habent: quod prius explicandum. Nam liberi, qui extra justum matrimonium nascuntur, sunt quinque generum: Vel enim sunt ex injusto matrimonio, vel sunt ex cōcubina, vel sunt ex meretrice, vel sunt ex innupta seu nupta, sed honesta, vel denique ex cognata. Et primi quidem generis dicuntur injusti liberi, ut si sine patris consensu contractæ sunt nuptiæ, si ex peregrina sint concepti, l. *Si uxor*. 13. § 1. ff. ad l. *Iul. de adult.* & hic in §. *Si adversus*. Ex concubina dicuntur nothi, vel aliquando naturales: ex meretrice, vulgo concepti & vulgo quæsitæ: ex honesta, generali nomine spurii, ut & ex cognata, qui propriè vulgo incestuosi. Spurii autem generaliter omnes isti dicuntur, propriè autem hi tantum, qui vulgo, hoc est, neque ex injusto matrimonio, neque ex concubinato sunt suscepti. Nam hi propriè nothi dicuntur, ut & *Quintilian. notat.* lib. 3. c. 6. Non rectè autem Dominus Cuic. & alii negant vocabulum spurii, esse generale, hoc est eos qui ex concubina sunt nati dicendos esse spurios; id enim perspicuè refellitur, l. *Hac parte*. 2. & l. *Si spurius*. 4. ff. unde cognat §. vulgo. 4. In *st. de success. cognat. l. Cum tabulis*. 16. ff. de his quæ ut indigni & Festus in d. vocabulū *nothum*, ostendit nothos, hoc est ex concubina natos etiā spurios latine dici. Itaq; hæc duo verba, *spurius* & *vulgo quæsitus* interdū sunt generalia, d. §. vulgo. 4. de success. cognat, & pertinent ad omnia genera injustæ & illicitæ conjunctionis. Nothus tamen est speciale, ut *supradictum*.

Unde solent spurii.] Hic locus ita est emendandus: Vnde solent spurii appellari, vel à Græca voce *σπαργω* concepti, vel quasi sine patre filij. Ita namq; & Theoph. habet, omnes libri manuscripti, ut & Alciat. monuit, lib. *prætermis.* Nam verb. *ἀπαρτες* hic est alienum. Dicuntur quidem spurii Græce *ἀπαρτες*. Sed hic non quemadmodum Græce dicantur, sed unde Latine spurii dicantur, agitur, & duæ origines exponuntur, ut *supradictum*, ita & mox pro his verbis, *nec dotis nec donationis exactione*, legend. *nec dotis exactione*. Sic enim & Theophilus & libri nostri manuscripti habent, id quod & Dominus Hotom. h. iam pridem admonuit.

Qui autem.] De hoc vers. jam explicatum *suprà*.

S. Ali.

§. Aliquando, &c.

Quia modo dictum liberos ex injusto matrimonio natos non esse in potestate patris: adjungit Imp. duos modos, quibus & hi & alii in potestatem patris redigantur. Est autē & tertius de quo *nov. 89.* Itaque sunt modi, ut vocant legitimandi: Curiae oblatio, matrimonium, & rescriptum principis. Quorum primus nostris moribus exolevit: ultimum introduxit Justin. *dict. nov. 89.* qui propriè vulgo dicitur legitimatio, cum scilicet precibus Imp. vel Principi oblati, pater qui nullos habet justos & legitimos liberos, petit ut naturales sibi legitimos & suos faciat, *d. nov. 89.* Additur à quibusdam & quartus modus, nominatio, ex *nov. 117. cap. Ad hoc. 2.* sed nominatio non modus legitimandi specialis, sed probatio potius nuptiarum sive praesumptio haberi debet, *Nov. 117.*

Qualis est.] Hic modus qui dicitur oblatio curiae. Inductus est à Theodosio majore, *l. Si quis. 3. Cod. de nat. lib. & d. nov. 89. cap. Primus. 2.* Nam olim quia curiarum, quae propriè erant civitatum & municipiorum, ut senatus Romae) magna erant onera, & plerique decuriones sive curiales, fieri recusabant, cogebantur principes rationes invenire, quibus curiae possent compleri. Quare Theodosius instituit, ut qui curiae daretur, ut curialis fieret, & onera curiae subiret, is eo ipso ex spurio fieret legitimus, *d. l. Si quis. 3. & d. nov. 89.* De hoc quoque modo, ut & de altero per matrimonium, eadem ferè, quae hic, iterantur. *infra § Sui autem. 2. Vers. quibus connumerari, de hereditat. quae ab intest.*

Nec non is.] Alter modus legitimandi per subsequens matrimonium hic exponitur, de quo *larius l. D. vi. 5. & l. Cum quis. 10. C. de nat. lib. Nov. 12. 13. 74. 89. 117.* De hoc autem modo tria breviter sunt exponenda I. ejusmodi auctorem esse Constantinum, *d. l. Divi. 5.* sed ut videtur paulatim desitum ab Imp. Zenone renovatum, *d. l. Divi.* & maximè auctum & confirmatum à Justin. *d. l. Cum quis. 10.* qui & hac de causa sibi non veretur attribuire hunc modum, ut & tertium per rescriptum principis, *d. nov. 89. 11.* Duo in primis ad hunc modum esse necessaria: prius, ut liberi sint concepti ex concubitu non prohibito: nam alioqui per hunc modum legitimari non possunt, ut si tutor ex pupilla, patruus ex fratris filia liberos suscepit: qui ante hoc matrimonium esse non potest, perspicuum est; liberos quoque hoc modo legitimari non posse; & hoc est quod ait Imp. *qui a muliere, &c. cum matrimonio, &c. 11.* Ad hoc matrimonium necessaria sunt instrumenta sive tabulae, quod introduxit Justin. *d. l. Cum quis. 10.* II. Est de effectu, nimirum, ut hos matrimonio & ante ipsum nati, & postea ex eo procreati sint legitimi, *d. l. Cum quis. 10.* adeo quidem, ut prius nati omnimodo sint justus & legitimi, sive postea nati sint alii; sive non, *d. §. Sui autem. 2. quib. connumerari vers. nec non eos infra de hereditat. quae ab intest.* Et hic modus legitimandi est optimus & efficacissimus. Nam alter

modus hodieque usitatus per principem, non tam est efficax, & plenus: quia liberos tantum patri facit legitimos, quod ad reliquam cognationem attinet, non item, *dist. Nov. 89. cap. Illud. 9.* neque aliter permittitur, nisi alios nullos habeat pater, *dist. Nov. 89. cap. 9.*

De adoptionibus. Tit. XI.

Huius tituli, respondet tit. ff. de Adopt. Olim autem magnus erat usus adoptionum; hodie est perexiguus. Jure autem Romanorum veteri duo tantum sunt modi sive genera adoptionum: arrogatio & adoptio, hoc est, per magistratum & per principem, *de quib. h. exponitur.* Erat olim & tertius per testamentum, *de quo videatur Cujac. lib. 7. obs. c. 7. & lib. 12. c. 15.* Est & quartus à veteribus Christianis introductus per Baptismum, *de quo l. Si quis alumnus, 26 C. de nupt. & Suidas in verb. Eunomianos.* Sunt & alii duo modi Germanici, publicus & privatus: & ille quidem per arma; hic per matrimonium fieri dicitur. Etsi autem modus hic per arma quo principes olim utebantur aliarum quoque gentium communis fuisse videtur: videtur tamen à Germanis primum esse ortus, cuius modi mentio est apud Cassiodorum *lib. 4. & lib. 8. variar.* quo modo Justinianus noster à rege Gothorum Athalarico est adoptatus, sive per arma factus filius, *ut ait Cassiodorus, d. lib. 8. & idem Just. Cosroem regis Persarum filium eodem modo adoptare voluit, teste Procopio lib. 1. belli Persici.* Sed hic modus jam pridem exolevit, ut & alter per capillum, quo utebantur tempore Caroli M. *teste Paulo Diacono lib. 6. de gestis Longobardorum: Circa hæc tempora (inquit) Carolus Francorum Rex filium suum ad Luitbrandum misit, ut ejus juxta morem capillum sumeret, qui ejus cesariem incidens, ei pater effectus est.* Alter adoptionis modus per matrimonium hodiè nostris moribus est usitatus: quo liberi dicuntur dari in Morganaticam sive Morgengabam. Nam sæpe fit ut instrumento nuptiali pactum inferatur, quo liberi antea suscepti ex altero duntaxat communes fiant, & velut adoptentur. Summa hæc est: Adoptionum genera, quæ hîc tantum duo exponuntur, reperiri septem: per populum sive principem: per magistratum: per testamentum: per baptismum: de quo & Inp. Leo Nov. 24. per arma: per capillum: & per matrimonium. Definiri autem potest adoptio, legis actio (sive actus legitimus) qua quis alteri filius efficitur tanquam ex ipso natus. Genus est legis actio, *l. Magistratum 4. ff. de adopt. l. Hi qui. 1. C. eod.* Reliquis verbis differt ab aliis legis actionibus, ut sunt emancipatio, manumissio, servi optio, *& c. l. 1. in pr. & l. 2. ff. de adopt.* Differt quoque adoptio à matrimonio: quia adoptio est legis actio: matrimonium non item, *ut rectè D. Cujac, lib. 15. obs.* Quod autem dicitur tanquam ex ipso natus, est ex veteri formula adoptionis, *l. Maluerem. 5. C. de adopt. & Agell. lib. 5. c. 19.*

Non

Non solum autem.

Hoc initium est ex Modestino, *l. 1. ff. eod.* reliquus totus titulus est ex Gajo *l. 2. ff. eod.* sed multis interpositis, ac variè aucto ac immutato.

§. 1. Aut principali rescripto.] *Idem & in l. 1. & d. l. 2. & Vlp. tit. 8.*

Imperatoris auctoritate.] De priori genere adoptionis multa hic adferuntur, partim ejus propria, partim cum altero genere communia. Propria sunt hæc: I. eam fieri per principem. II. Eam habere locum tantum in iis, qui sui sunt juris. III. per eam pupillos non posse adoptari, nisi causa cognita, & certa cautione. IV. Majorem ejus esse effectum, quam alterius generis puta, ut non tantum is qui arrogatur, sed ejus, quoq; liberi & bona potestati arrogatoris subijciantur. De primo & secundo, *h. de tertio, infra. §. cum autem.* de quarto, *§. illud. infra.* Communia autem sunt quinque, de quibus in *§. minore & seq.* Verum accuratius si quis utriusq; generis differentias, & similitudines consideret longè plures reperiètur, maxime jure veteri. V. Ut olim Romæ tantum fiebat arrogatio, cum adoptio & Romæ fieret & in provinciis, *Ulp. d. tit. 8. §. arrogatio.* Sed hæc differentia hodie sublata est, *l. Arrogationes. C. h. tit.* VI. Ut arrogantur tantum mares; non autem femine, nisi ex rescripto, hoc est, indulgentia principis, *Ulp. d. tit. 8. §. per prætorem §. l. Hac autem 20. & l. seq. ff. h. tit.* VII. Ut in arrogatione ejus tantum voluntas, aut etiam curatoris, si quem habet: in adoptione non ejus tantum, qui adoptatur, sed etiam patris requiritur consensus, *l. In adoptionibus, §. & 3. ll. seqq. h. tit.* Ait autem Imp. arrogationem fieri per principem, Ubi observandū, eam olim fieri solitam per populum non tantum tempore Reip. ut videre est apud Cic. *pro domo sua*: sed etiam sub ipsis Imp. ut tempore Ulp. *ipso teste, tit. 8. & Gaii teste Agellio, lib. 5. c. 19.* Quare quod Gajus ait, *in d. l. 2. ff. h. tit.* eam fieri per principem, id per Tribunianum est interpolatum. Videtur autem arrogatio à populo ad principem translata esse sub Imp. Dioclet. *argumento. d. l. 2. inf. & d. l. Arrogationes. G. C. cod.*

Adoptare quis potest.] *Idem & Agell. d. c. 19. & Gajus d. l. 2. l. 6. & passim.*

Quæ species adoptionis.] *Idem & Agell. d. c. 19. & Gajus d. l. 2.* Ratio & origo hujus verbi: quia is, qui hoc modo adoptabatur, rogari solet, ut & is, qui adoptabat, *ita d. c. 19. & d. l. 2.* Forma autem utriusq; juris hic est prætermissa, quia vetera sollemnia essent sublata. Nam arrogationis quidē sollemnia jã diu sublata, videre licet apud Cic. *pro domo sua.* Agell. *d. c. 19. Tacit. Dronem & alios Historicos.* Hodie ejus tantum hæc est forma, ut precibus principi oblatis causam exponat, cur Titium sibi abrogandum permitti petat, *l. Cum eū. 3. C. h. tit.* Adoptionis autē vetera sollemnia primus sustulit Imp. Just. *l. ult. C. h. tit.* Ea quæ fuerit, exponit Agell. *d. c. 19. & indicat Imp. d. l. ultim. C. h. tit.*

Hodie

Hodie hæc ejus est forma, ut adeat quis magistratum competentem (qui habet legis actionem) & ejus auctoritate Titium præsentem ipse præfens in filium se adoptare declaret; *d. l. ult.*

§. Sed hodie. & c. 2.

HÆc verba prioribus de adoptione per magistratum continenter sunt adjungenda: Nam ad arrogationem non pertinent. Jus autem novum de adoptione per magistratum hic exponitur, ex constitutione Justiniani introductum, *l. Cum in adoptivis. 10. C. de adopt.* Cujus juris & constitutionis sæpe in hoc opere fit mentio, *ut hic, & §. Sed et si. 8. infra tit. prox. & §. Sed hæc quidem vetustas, 5. inf. de exhered. liber. §. tam autem 2. infra de inoff. test. §. sed ea omnia, 14. infra de hered. quæ ab intest. def.* Summa autem d. constitutionis & novi juris hæc est: Filium familias, si à patre detur adoptandus, si quidem extraneo, non transire in potestatem patris adoptivi; sed manere in potestate patris naturalis: & hunc duntaxat effectum ejus adoptionis esse, ut patri adoptivo hic succedat ab intestato: si verò non extraneo, sed avo filii materno, & c. tum eum transire in potestatem patris adoptivi, id est tum servari & obtinere jus vetus. Quæ distinctio inter extraneum & cognatum diligenter est retinenda in hoc jure novo. Ratio autem hujus juris novi est, vitium & incommodum quoddam, *de quo in d. §. Sed ea omnia. 14. & d. l. Cum in adoptivis. 10.*

Sed avo filii sui materno.] Non autem paterno. Quid ita? quia si paternum habet avum, jam est in ejus potestate, *§. ult. supra de pat. potest.*

Vel si ipse pater naturalis.] quasi dicat, si pater adhuc est in potestate, ejus filius tantum avo materno ejus dari possit adoptandus; paterno non item, ut modò dictum, si non est amplius in potestate, tum ejus filius potest avo & paterno & materno dari adoptandus: quæ distinctio & in pro avo est servanda. Ratio cur hoc casu, hoc est, cum pater non est in potestate, filius ejus dari possit adoptandus etiam avo paterno, est: quia ut pater emancipatione desit esse in avi potestate, ita & filius ejus.

In hoc casu.] Ratio cur in hoc casu jus vetus Imp. retineat, est, quia duo jura & vincula hic concurrunt cognationis & adoptionis.

Adoptionis modo.] Videtur legend. *Adoptionis nodo.* Sic enim *in d. l. Cum in adoptivis*, unde hic locus est sumptus. & *naturali* (inquit) *vinculo copulatum, & legitimo adoptionis nodo constrictum.* Ita & olim in *parric. orat.* ostendi legendum: *apud quodam verborum nodo:* ubi vulgo modo, quod & alii sibi postea arrogarunt.

§. Cum

§. Cum autem impubes. 3. &c.

Hic de arrogatione impuberis diligenter agit; de qua & in *l. Necei*, 17 §. 1 & 3. l. seqq. ff. *cod.* De hac autem arrogatione tria hæc sunt notanda: auctor live origo: forma & modus: ac denique effectus. Et auctor quidem est imp. Divus Antoninus Pius, *l. Papinianus*, 8. §. *si quis impubes*, 15. ff. *de inoff. test.* l. 1. §. *Si impubere*, 21. ff. *de collat.* l. ult. *si quid in fraud. patr.* & *Ulp. tit. 8. Ante Pium* pupillus live impubes arrogari non poterat, teste *Agell. lib. 5. c. 19.* Ratio juris veteris, quia pupilli infirmum est consilium, & proinde ipse consentire (quod est necesse *l. in adoptionibus*, 5. ff. *de adoptr.* & *d. c. 19.*) non poterat: tutoris autem non ea est potestas, ut liberum caput suæ fidei commissum in alienam potestatem tradat, ut *pulchre d. c. 19.* Quod ad formam & modum attinet, is hoc loco exponitur: puta ut hæc arrogatio fiat non facile, sed causa cognita, & certis conditionibus. Nam exquiritur diligenter quæ causa impellat adoptantem: honestane, ut paterna affectio, an vel avaritia, vel etiam in honestior causa. Deinde an pupillus sit dives nec ne: an qui adoptatejus sit ætatis, ut procreare liberos possit, de quib. causis in *d. l. Necei*, 17 §. 1. & seqq. Secundo, hoc est, præter causam necessaria est satisfactio live cautio, qua arrogator satisdet bona pupilli iis, ad quos ab intestato pertinent, vel ad substitutos, restitutum iri, *l. Non aliter*, 18. & *l. seqq. de adoptr.* Et hoc est, quod ait: & cum quibusdam conditionibus. Effectus denique insignis exponitur in vers. *item non aliter.*

Item non aliter, &c.

Tres casus hic sunt notandi: primus, quo arrogator impuberem emancipat iusta de causa: puta si ei sit insidiatus, & tum impuberi reddit bona sua, hoc est, quæ attulit ad arrogatorem & nihil amplius, *l. ult. in f. si quid in fraud. patr.* secundus, quo arrogator impuberem emancipat sine causa: & tum reddit ei & bona impuberis & quartam in super suorum, *d. l. ult.* Tertius, quo arrogator impuberem testamento exheredat, & tum quoque præter bona quæ attulit, quartam suorum relinquere tenetur, *l. Papinianus* §. *si quis impubes*, 15. ff. *de inoff. test.* quæ omnia introducta sunt eadem constitutione D. Pii, quæ ipsa arrogatio impuberis, ut sup. dictum *d. l. ult.* & proinde hæc quarta solet dici, quarta Divi Pii ut *d. §. Si impubes.* & *l. Cum acutissimi*, 30 in *f. C. de fideicom.* Sunt enim & aliæ quartæ in iure, ut legitimæ partis live debite, de qua infra de *inoff. test.* sed hæc ita, 3. & §. *igitur*, 6. ut quarta Falcidia, & Trebelliana de quib. infra de *L. Falcid.* & *tit. seq.*

Ut tunc sua bona] Quasi dicat, ea tantum & nihil amplius; hoc est, quartam non item, *d. l. ult. ff. si quid in fraud. patr.*

Jubetur quartam partem bonorum.] Quæri solet, an omnium, an verò debite partis: Nam quarta legitimaria est tantum debite partis, *l. Papi-*

H

nianus.

inianus. 8. § quoniam. 8. ff. de inoff. test. Ut testator habens in bonis quadringenta: si duos habeat filios, singulorum quarta, erūt 80. quia singulis debentur 200. dicitur pars debita sive legitima. Itaq; si ex his filius alter sit arrogatus, & impubes; quaritur, an quarta, quæ ei debetur, sit 100. an 80. Et respondet Acc. eumq; secuti Glossographi, quartam non esse omnium bonorum; sed partis tantum debita, ut in hoc exemplo 80. tantum, & non 100. ei deberi. Verum videtur omnium potius bonorum esse hæc Quarta Divi Pii; Quia in toto jure hæc Quarta semper dicatur bonor. & nunquā quartæ partis bonorum, d. l. ult. & d. l. *Papinianus. 3. §. si quis impubes. 15. d. l. Cum adoptio. 15. §. l. Si arrogator. 22. ff. de adopt. & b.* Puto tamen, hanc nihilominus dici posse quartam debita partis sive portionis. Nam non facillè admittendum, ut qui jam filios habet, ut is etiam impuberè arroget: Id tamen si permittatur, videtur Accursi sententia tollerabilis: ut si plures sint liberi, quarta 10. in tantum debita portionis æstimetur: atq; ita hac liberorum multitudine, hæc quarta, quæ alioqui est bonorum omnium, minuatur: id indicat *l. p. l. Nec et. 17. §. Preterea. 3. ff. de adopt.* Nam æquum videtur, ut non minor sit quarta liberorum naturalium, quàm adoptivorum.

§. Minorem natu, & c. 4.

Idem & in *l. Si paterf. 15. §. ult. & l. seq. ff. eod. & Cic. pro domo. Dico, inquit, apud Pontifices, neque istam adoptionem (Clodii) Pontificio jure esse factam: Primum, quod ea vestra ætates sunt, ut is, qui te adoptavit, vel tibi loco filii per ætatem esse potuerit. Et Herodianus lib. 5. ridiculam vocat adoptionem, qua Heliogabalus Imper. annos natus 14. Alexandrum annos natum 12. adoptavit.*

Adoptio enim] Unde & imago naturæ dicitur, *l. Filio. 23. ff. de lib. & post. l. Adoptio 16 ff. h. tit.* Est autem hoc principium, quo adoptio dicitur, imitari naturam, diligenter notandum. Ratio ejus est: quia lex ut ars, imitatur naturam, *l. ius civile. 6. de just. & jur.* Adoptio autem est legis actio, *l. Magistratū. 4. ff. de adopt.* Ex hoc autē principio hæc fluunt: I. quod minor majorem non possit adoptare. II. quod qui naturali liberos procreare non possit, idem quoq; adoptare nequeat. ut est castratus, *§ sed & illud. infra h. tit.* III. quod femina, ut naturales liberos non habet in potestate, ita nec adoptare potest. IV. quod filius adoptivus naturali comparatur in successione in nuptiis, & c. *§ in plurimis. infra h. tit.* V. quod ad tempus, ut natura filius esse non potest, ita nec adoptione, *l. Quæsitum. 34. ff. h. i.* VI. quod is, qui uxorem ducere potest, quavis eam nondum habeat, possit adoptare *l. Et qui uxores 30. ff. h. tit.* VII. quod ut frater procreari non potest, ita nec per adoptionem fieri, *l. Nec apud. 7. C. de her. instit.*

Debet itaq; is qui sibi] *d. l. Si paterf. 15. in fi. & l. Arrogato 40 §. 1. ff. hoc tit.*
Plena pubertate,] Observandum in jure plenam pubertatem esse eā,
 quæ

epit annos 18 expleverit. *ut b. & d. l. Arrigatio, l. Mela. 14. ff. de adm. & lib. leg. Pauc. lib. 3. jura. in de reg. lib.*

§. 6. *Licet autem*] Duo casus hic exponuntur, in quibus adoptio non imitatur naturam. Prior est, quo is, qui nullum habet filium, adoptat tamen sibi nepotem, vel pronepotem, quod contra naturam videtur, ut qui filium non habet nec habuit, nepotem habere possit. Sed ut huic incommodum occurratur: fingitur quis filium habere, h. e. nepotem adoptat tanquam ex filio, *l. Adoptare. 37. & l. Adoptiones. 43. ff. eod.* Alter casus est, quo vel filius in locum nepotis, vel contra nepos in locum filii adoptatur: Nam & id contra naturam videtur, ut unus idemque sit uni patri filius, alteri patri nepos. Videatur de priore casu *Ant. Cont. lib. 1. subsec. lect. c. 6.* qui ex hoc §. nostro colligit, duas fictiones in unam & eandem rem concurrere posse.

§. 7. *sed si quis nepotis loco.*] De adoptione nepotis admonet Imp. non nepotem tantum, sed filium quoque consentire debere, *l. Cum nepos, 6. & l. Si quis nepotem, 10. & l. seq. ff. h. tit.* Ratio subjungitur, cur filius quoque consentire debeat, ne ei invito, &c. Quod ipsum diligenter notandū, ut in hunc principium juris, nemini invito suum heredem agnasci debere, *l. In bello. 12. §. medio 3. de captiv. & possim. revers.* Ratio hujus principii: quia alioqui libera testandi facultas agnatione sui heredis adimeretur invito, contra jus civile, *l. Pactum quod dot. ali. 19. & l. ult. C. de pact.*

Sed ex contrario.] Duo hic sunt casus inter se contrarii. Prior est, quo adoptatur aliquis in nepotē, & tum filius consentire debet, ut modo dictum. Alter quo aliquis desinit esse nepos, puta si detur adoptandus: & hoc casu filius non debet consentire. Ratio est: quia hic nepos non tantum nō sit suus, sed potius desinit esse, aut saltem spes ei adimitur; quia transit in alienam potestatem. Est autem hic locus de consensu in adoptione observandus, *de quo latius explicatur. l. In adoptionibus. 5. & trib. seqq. l. Si quis. 10. & seq. ff. cod.*

§. In plurimis, &c. 8.

DE comparatione & similitudine filiorum adoptivorum & naturalium hic agitur. At autem Imp. eos esse similes in plurimis causis. Ex his autem causis una tantum hic adfertur, quod ut naturalis filius a patre dari potest alii in adoptionem; ita & adoptivus, *l. Adoptare. 37. §. 1. l. quæ situm. 4. ff. h. tit.* Aliæ causæ sunt hæc, ut in nuptiis, §. *ergo 1. vers. & hac adeo vera, & supra de nupt. III.* in rerum acquisitionibus. Nam ut naturalis; ita & adoptivus patri omnia acquirit: cum distinctione tamen, *de qua infra, §. 1. per quas pers. nobis adquir.* IV. in patria potestate, quæ in utrunque est eadem, *ut hic in l. tit. V.* in testamentis, §. *Sed hæc quidē §. 1. vers. circ. infra de ex her. lib.* VI. in hereditatib. legitimis, §. *intestatus. & seqq. infra de hered. quæ ab intest.* VII. in bonorū possessionibus, §. *eandē hac. 12. infra d. t.* VIII. in edicto de in jus voc. *l.*

Patris. 7. & l. seq. ff. de in jus voc. IX in privilegiis decurionum, *l. Cum adoptiv. 4. C. de decur.* Sunt tamē & differentiæ quædā: ut primo in nuptiis, *§. inter eas. 2. vers. Sed si qua. supra. de nupt.* Secūdo in jure cognationis Nam filius naturalis utrinq; est cognatus: adoptivus ab altera tantū parte, hoc est, iis, qui à virili stirpe descēdūt. Et hoc est, quod vulgo dicitur: Adoptivū iis tantū esse cognatum quibus est agnatus, *l. Qui in adoptione. 23. ff. h. tit. l. Patris. 7. ff. de in jus voc. cād. & l. Si qua. 12. ff. de ritu nupt.* Tertio in excusatione tutelæ, *l. Sextū. 2. §. adoptivi. 2. ff. de vacat. muner. & infra init. tit. de excusat. tut. vers. sed adoptivi:* Quarto in vacationibus munerū civilium & præmiis, *d. §. adoptivi, & pulchrè Tac. l. 15. Agel. lib. 5. c. 19.* Quinto in hac conditione; si liberos reliquerit, *l. Si i- ra quis. 15. §. 1. de leg. 2.*

In plurimis autem causis.] Duo hīc conjunguntur: prius de com-
paratione naturalium & adoptivorum: alterum de comparatione adoptio-
nis & arrogationis: Nam & harum similitudines hīc adferuntur, *ut hīc &*
in §. minorem. & §. seqq. sed hæc jam sup. à nobis sunt explicata, initio hoc. tit.

Non extraneum.] Hoc verbum, cur hic necessarium sit, intelligitur
ex novo jure, *de quo in §. sed hodiè. supra. h. tit.*

§. Sed & illud. & c. 9.

A Lia utriusque adoptionis similitudo, *de qua & supra dictum.*
Quod & ii.] *l. Generalis. §. illud. 1. 2. ff. eod.* Ratio autē differentiæ
inter spadones & castratos est: quia in spadonibus spes aliqua generā-
di superest; in castratis nulla: & proinde ut aliās, licet infans & furiosus val-
de inter se sint similes, plus tamē licet infanti, quàm furioso: quia in hoc nul-
lus planè est consensus; in illo sunt quædā semina, *l. 1. §. Furiosus. 3. ff. de adquir. poss.* Sed post Justinianum Leo Imp. Philos. hanc differentiam sustulit, & castratis quoque adoptandi jus dedit, *Nov. 26.*

Quales sunt spadones.] Verbum *spadones* interdum est commune; interdum est proprium, ita ut spadones dividantur in castratos, & non ca-
stratos sive eunuchos, *l. Si serva. 39. §. si spadoni. ff. de jure dot. l. Pomp. 6. §. ult. & l. seq. ff. de adilit. edit.* Et castrati quidem, sive Græcè eunuchi, qui sint. satis notum est. Spadones autem propriè sunt, quibus incommodo externo vis generandi est impedita, *de quib. Anton. August. lib. 3. emend. c. 5. & Hieron. Mag. lib. 2. miscell. c. 5.* Et hinc est quod multa spadonibus permittantur; castratis non item, *ut supra dictum, ut & hoc quod Spado uxorem ducere possit; castratus non possit, d. l. Si serva. 39. §. Si spadoni. ff. de jure dot.*

§. Fœmina quoque adoptare, & c. 10.

NEque etiam arrogare: imò ne quidem arrogari, nisi ex rescripto prin-
cipis, *l. Nam & fœmina. 21. ff. eod.* Nam in eo conveniunt adoptio & ar-
rogatio, quod neutro modo fœmina possit adoptare: discrepāt in eo,
quod

quod fœmina arrogari non possit; adoptari possit. Ratio hujus differentie pendet ex jure veteri: quod arrogatio, *ut supra dictum*, fiebat per populum in comitiis: At cum fœminis nulla erat comitiorum communio, *ut ait Agell. lib. 5. c. 19. argumento l. 2. ff. de reg. jur.*

Quia nec naturales.] Idem & in § *ceteri*, 3. *infra de hered. qual. & diff. l. Si suspecta. 29. § quoniam. 3. ff. de inoff. testam.* Ratio: quia in familia unus tātum est princeps paterf. *l. Pronunciatio. 195. §. 1. ff. de V. S.* Et quia imperium domesticū est Monarchia quædam, absurdū autem sit, duos ei præesse, *de quo Arist. l. 1. Polit.* absurdum quoque sit, unum eundemq; in duorum esse potestate.

Sed ex indulgentia.] Ut impubes arrogari hodiè potest; sed cum certis conditionibus: ita & mulier hodiè adoptare potest, permittente principe, si liberos habuerit, eosque amiserit: Nam sine jussu principis & sine hac conditione adoptare non potest, *d. l. Si suspecta. 29. §. quoniam. 3. ff. de inoff. test.* Sed ex *Nov. 27. Leonis, Phil.* etiam sine his cōditionibus mulier adoptare potest, etiā virgo. Verum hæc adoptio licet filium faciat, non tamen facit filiumf. est enim impossibile, ut fœmina habeat aliquem in potestate, *d. §. ceteri. 3. infra de hered. qual. & diff.* Quare due sunt adoptiones, quibus hodiè fit filius tantū; & non filiusf. una: *de qua supra in §. sed hodiè.* cum filius à patre naturali datur adoptandus extraneo, ejus enim fit filius; sed non in potestate: altera hîc.

§. Illud proprium, &c. II.

Differentiæ inter adoptionem & arrogationem supra sunt expositæ: earum una hîc exponitur, quod arrogatione transit in potestatem patris adoptivi non istantū qui arrogatur, sed ejus quoque liberi, si quos habet, & omnes ejus fortunæ, *l. Si paterf. 51. & l. Arrogato. 40. ff. hoc tit. l. pen. §. testamento. 2. ff. de bon. poss. secund. tab.* In adoptione istantū trāsit, qui adoptatur; non verò ejus liberi: hi enim remanēt in potestate patris naturalis, *d. l. Arrogato. 40.* Ratio differentie est facilis: quia in adoptione is, qui adoptatur, nec bona habet, nec liberos in potestate: cū ipse sit in potestate patris, cujus liberum est arbitrium unum dimittere & alios retinere, *l. Liberum arbitrium. 28. ff. hoc. tit.* At in arrogatione, qui arrogatur, est paterfam. & proinde si ipse tanquam principalis transit in alienam potestatem, meritò ejus quoque liberi & bona transeunt ut accessiones, *d. l. pen. §. testamento. 2.*

Sic etenim D. Augustus] Exemplo confirmat, quod de arrogatione dictum est, *de quo videatur Tacit. l. 1. annal. & Sueton. in Tiberio.* Nam dubitaverat Augustus (*inquit Tacitus*) Germanicum sororis nepotem & cunctis laudatum rei Rom. imponere: sed precibus uxoris evictus, Tiberium sibi accivit. Et Suetonius: Romam reversus Tiberius adoptatur ab Augusto, coactus prius Germanicum sororis filium adoptare. Alterum hujus rei exemplum est *apud Capitolinum in vita D. Pii. Ergo (inquit) cum eum (Pium)*

H 3

Hadri-

Hadrianus adoptare se velle publicasset, acceptum est spectum de liberis, utrum arrogaret, ab Hadriano vellet. Adoptiones huiusmodi dicitur, ut quem olimodum Antonius ab Hadriano adoptaretur, ita is sibi arrogaret. M. Antonium fratris uxoris suae filium, &c.

§. Apud Catonem, ult.

Modo dictum est de adoptione duplici, quæ non jus filiusfam. sed tantum Jus filii tribuat: hic adoptio affertur, quæ ne filii quidem Jus tribuat; sed tantum liberum faciat, puta si servus a domino adoptetur. Nam servi adoptari proprie non possunt, ut indicat *l. ult. ff. de adoption.* Et si olim quibusdam id placuit, si ab alio adoptentur consensu Domini, ut est apud Agell. libr. 5. c. 19. in fin. Adoptio igitur servorum, siue à Domino ipso fiat siue ab alio, non valet ut adoptio, hoc est, ad jus filii aut filiusfam. sed tantum valet ut manumissio: quemadmodum & aliàs inutilis acceptilatio saltem habet vim pacti. *l. in inutilis, §. ff. de acceptil.* Sic etiam nominatio filii in libero, sed naturali siue notho facit legitimum, *Nov. 89. cap. 12.* in servo facit liberum, quamvis ad jus filii non proficit, *l. 1 §. similis, modo 4. C. de lat. liberr. toll.* Et hoc est quod ait: *Vnde & nos eruditi in nostra constitutione, &c.* Id autem notandum, quod nominationis filii major sit vis, quàm adoptionis: Nam nominatio filium nothum facit legitimum, *Nov. 117. c. 2. adoptio idem, d. Novell. 89. c. 12.*

Actis intervenientibus.] Hæ orationes actis intervenientibus apud acta, ad acta, inter acta, idem valent in jure. hoc est, coram magistratu, in loco publico, *l. Sed si 2. & l. A sententiâ. §. §. ultimo. de appellat. l. Honores. 7. in fi. de decur. l. Interrogatam. 24. C. de liber. causa. d. l. 1. §. similis, modo 4. §. sed et si pater 8. infra. tit. proxim. §. ultim. infr. de curat.* Erant enim acta (quæ etiam gesta dicuntur, *l. in donationibus. 31. C. de donat. & monumenta, l. Consulta. 23. C. de test.*) Erant igitur scripta & commentarii publici, in quos ea, quæ vel in consistorio principum, vel in Auditorio præsidum aut magistratuum gerebantur, conspicerentur, *l. Acta 45. & l. Actorum. 46. ff. de rejudic.* Perperam Glossographi, ad *l. 1. C. de Edendo.* gesta distinguunt ab actis, cum planè idem valeant, *l. 1. ff. de offic. procur. Cæsar. & l. Licet. §. 8. ff. de verbor. signific.*

Quibus modis jus potestatis solvitur. Tit. XII.

Hic tit. ita est scribendus: *Quibus modis jus potestatis solvitur.* Etenim communis tam dominorū, quàm patriæ potestatis. Et ita & veteres libri habent & Theoph. Ratio autè ordinis est perspicua. Hactenus enim de modis constituenda utriusq; potestatis est explicatum: proximum erat,

erat, ut de modis solvendæ aut tollendæ diceretur: quemadmodum & infra prius de modis constituendæ tutelæ; postea de modis ejus finiendæ: & libr. 2. de modis ac sollemnibus testamenti ordinandi, postea de modis ejus infirmandi. & libr. 3. de oblig. prius de modis earum contrahendarum, postea de modis solvendarum explicatur.

Et quidem quemadmodum.] De modis solvendæ potestatis Domīnorum, qui uno ferè nomine manumissionis continentur, quia supra *tit. 5. & tribus seqq.* explicatum est, ed nos hic ablegat. Imper.

Hic, o, quoniam potestate parentis] Nunc de modis patrie potestatis solvendæ. Hi autem 7 sunt numero: Mors patris aut avi, deportatio, servitus pænæ, patriciatus, & novissimo jure alia quædam dignitates: captivitas, emancipatio, & adoptio. De matrimonio, & de familia proptia queri solet, an his modis patria potestas tollatur. Et certum est jure civili non tolli, ut *infra* *tit. de senatusconsulto tertul. his verbis. 1. scilicet cum alieno, juris subjecta est. l. si uxorem. 5. C. de cōdit. insert. l. solut. 2. §. 1. ff. sol. matr. l. si ut propositus. 7. C. de nupt. ubi de matrimonio.* Sed putant Glossographi moribus nostris matrimonio tolli patriam potestatem; quibus non assentior: quia his moribus nulla sit patria potestas. Quod ad familiam attinet, sive propriam domū aut larem; certi juris est, eo modo non tolli patriam potestatem. Nam disjuncta habitatio non magis tollit, quàm peregrinatio aut secubatio matrimonium. Olim tamen moribus Græcorum videntur hi modi solvisse patriam potestatem, ut *indicat Dionys. Halicarnas. lib. 2.* Sed apud eos erat potestas eadem, quæ apud nos, hoc est, pietas & observantia naturalis.

Mortuo eo.] Ratio cur patria potestas, quæ est juris, tollatur morte, quæ est facti (quod idem & in tutela *inf. tit. 22.*) est: quia patria potestas est jus in personam ut & tutela, *l. Privilegia. 196 ff. de reg. jur. ant.* ut est & matrimonium.

Sed hoc distinctionem.] Differentia inter filium & nepotem hic exponitur, ut & altera, §. *permissum. 3. infr. tit. prox.* Nam filius morte patris omni modo fit sui juris; nepos morte avi nunc fit; nunc non fit: fit si non recidat in potestatem patris; si recidat, non fit; *l. si quis nepotem. 10. & l. seq. l. si pater. 41. ff. de adopt. d. §. permissum. 3.*

itaque si] Hic exponit Imperator de nepote prius, quando recidat, deinde *in versu si vero* quando non recidat.

ut exeat de potestate patris] Modo semel exierit, satis est. Nam et si postea redierit, quod fieri potest adoptione, nihilo tamen magis in potestatem ejus recidet. Ut, avus emancipat filium retento nepote; postea eundem filium adoptat & ita filius redit in potestatem avi, inde moritur avus. Hic nepos non recidit in potestatem filii, quia semel exierat, ut *ait d. l. si pater. 41. de adopt.*

§. Cum

§. Cum autem, &c. 1.

Hic de deportatione, de qua infra §. minor. 2. de cap. dimin. Ait autem Imper. deportationem tam patris quam filii tolli patriam potestatem, l. 1. C. de hered. instit. Ratio est: quia patria potestas est civilis; Civitas autem amittitur deportatione, d. §. minor. 2. & proinde per eam amittuntur omnia civilia, l. Sunt quidam. 17. ff. de pæn.

Perinde ac si co mortuo] Notand. quod hic indicat Imper. deportationem morti comparari Et hoc est quod ait Ulp. homines interire aut capitis diminutione maxima & media; aut morte, l. Verum est. 6; §. ult. ff. profoc. l. Sed si. §. Quod. si. §. de bon. dam.

Sed si ex indulgentia principali] Hic locus de restitutione plena si- ne speciali est accipiendus. Est enim duplex restitutio (vulgò gratiam vo- cant) generalis sive communis; & plena sive specialis: illa tantum reditus & pænæ remissio conceditur; hac & reditus, & dignitas, & existimatio, & li- beri & bona & omnia restituuntur. De illa est l. Cum patrem 2. l. Tutor. 4. & §. seqq. C. de sent. pass. l. 2. ff. Eodē. l. 1. §. Deinde adjicit. 9. ff. de postul. De hac est l. Si de- portatus. 3. ff. de sent. pass. & l. 1. 2. 3. l. Si pater 9. C. eod. Hac igitur, quia pater per omnia pristinum statum recipit, patriam quoq; potestatem recuperaret.

§. 2. Relegati autem] Idem ait, l. Relegati. 4. & l. Relegatorum 7. ff. de in- rerd. Nā & alia omnia jura retinet relegatus. Ergo & patriā potestatem, d. l. 4. Sunt autē deportationis & relegationis multæ differentiæ, de quib. in tit. de in- rerd. & releg. Exilii quidem duæ hæc sunt species; deportatio & relegatio; sed tamen propriè verb. Exilii ad deportationem pertinet, l. 4. & 7. ff. de rei. Qua- re & Ovidius, de seipso.

Quippe (inquit) relegatus non exsul dicor ab ipsis.

Nostri moribus similitudinem quandam retinemus. Nam proscripti ab Imperio deportatis: reliqui exsules, quos vulgo Bannitos vocant, relegatis videntur similiore.

§. 3. Pænæ servus] Ratio est perspicua: quia amittit omnia civilia: Er- go & patriam potestatem, quæ est civilis, l. Sunt quidam. 17. ff. de pæn. l. Quod at- tinet. 32. de reg. jur.

Servi autem pænæ] Definit Imper. servos pænæ duobus exemplis. Generaliter autem sunt, qui sententia judicis certæ pænæ addicuntur, ut in metallū, in salinas, ad remum ad gladium, ad bestias, &c. l. Si quis. 6. §. Sed & si. 6. ff. de injust. nupt. & c. l. Intercidit. 59. ff. de condit. & dem. l. Quod ad. 12. Sunt quidē. 17. & In metallum 36. ff. de pæn. l. In metallum. 12. de jure fisci, sed No- vissi jure. Nov. 22. cap. 8. hæc servitus pænæ est sublata.

Qui in metallum damnantur] De hac Veteri pænā eleganter & Poeta Lucret. lib. 6. Denique ubi argenti venas, aurique sequuntur, &c. Et Plutar- chus in Crasso in fin. & optimè Strabo, ubi de metallis Hispaniæ. Hodie hac pænā

pena non utimur, ut neque ea ad bestias, qua soliti sunt veteres Romani interdum condemnare aliquos, ut cum bestiis pugnent, vel tantum ut bestiis obicerentur dilacerandi.

§. Filiusfam. similiter verit, &c. 4.

Hic de dignitate & militia, an iis patria potestas tollatur. Et ait Imper. non tolli, *l. Filiusfam. miles, 35 ff. de ritu nupt. l. Si mulier 3. de Castr. pecul. l. Si consul. 3. ff. de adopt.* Excepto patriciatu. Sed novissimo Jure & alia 6. dignitates excipiuntur; Consulatus, Consularitas, Præfectura prætoriana, præfectura urbis in actu constituta, non codicillaris; magisterium militum, & Episcopatus, *Nov. 81.*

Filius non liberat.] Ratio est, quia dignitate aut militia non minuitur quis capite, sed honore potius augetur. Patria autem potestas non nisi capitis deminutionibus, aut morte tollitur.

Sed ex constitutione.] *Putal. ult. C. de cos. cui accommodanda est dict. Nov. 81.*

Summa patriciatus dignitas.] Patricii sub Imper. Constantinopolitanis dicebantur, qui proceres erant aulae, sive regiae, quibus hodie principes Imperii possunt comparari, aut apud alias gentes Equites aurei velleris, & similes. Nam ut hi fratres principis, ita patricii parentes & patres principis dici solent, *ut hic in verb. quem sibi patrem elegit, & Nov. 81. & d. l. ultima. C. de cos. & ita passim in Nov.* Imper. Theodos. Valent. Mart. patricios vocant suos parentes, *ut Nov. 11. Valentiniiani, quam saluberrimam legem Aetii parens carissime: & eleganter poeta Claudianus, de Eutropio patriciatus dignitate affecto:*

*Præsidium legum, genitorque vocatur
Principum, & famulum dignatur regi a patrem.*

§. Si ab hostibus, &c. 5.

DE captivitate, qui quintus est modus, & de postliminio, sive jure postliminii breviter hic exponitur, de quo *Latius. ff. & C. de capt. & postlim. revers.*

Quamvis servus hostium fiat.] Ait Imper. hoc modo, hoc est, captivitate pendere potius jus patriæ potestatis, sive esse in suspensio, quam extinguui. Ratio est propter jus postliminii, & spem reditus, *l. Postliminii 5. & l. 22. l. Bonæ. 22. D. d. tit.* Et ita sæpe in jure hoc jus suspensum vocatur, & pendere dicitur: verè tamè sublata est patria potestas; adeo quidem, ut patre capto filius testamentum facere, aliaque omnia, ut planè sui juris, administrare possit. Ratio est, quia pater verè est servus, *l. Sic eveniet, 21. ff. ad l. Iul. de adul.*

I

Omnia

Omnia pristina jura recipiunt.] Ut civitatem, familiam, patriam potestatem, liberos, agnatos, bona, sive eorum dominium. Rectè autem jura. Nam ea, quæ sunt facti, non recipiunt, ut est possessio, & per eam usucapio, quamvis hæc sit Juris, *l. In bello. 12. §. facti. 2. ff. d. tit. l. Denique. 19. & l. scq. ff. ex quibus caus. major. l. Cum heredes. 23. §. 1. de adquir. possess. l. Si is, qui pro emptore. 15. de usucap. Matrimonium quoque non recipit, quia multum facti continet. Ex affectione enim & consensu constitit, qui est facti, *l. Cum duæ. 14. §. 1. ff. de captiv. & c. sed novissimo jure uxor recipitur Nov. 22. cap. 7.**

Fingit cum.] Hæc dicitur fictio postliminii, qua captus ab hoste fingitur nunquam captus, si postliminio revertatur, sed semper in civitate fuisse, *d. l. In bello. 12. §. si quis capiatur. 1. l. Retro. 16. ff. d. tit.*

Si verò ibi decesserit.] Dictum est modo, capto patre, jus potestatis & liberos esse in incerto, *d. l. In bello. 12. §. si quis capiatur. 1. & l. Pater. 10. bona. 22. d. tit.* Hæc autem incertitudo tollitur patris vel reditu, vel morte: & reditu quidem semper finguntur fuisse in potestate, morte verò, verè sui Juris fuerunt statim à captivitate patris: Nam pater eo ipso momento mortuus fingitur, *l. In omnib. 18. d. tit.* Et hæc altera est fictio, quæ dicitur fictio *l. Cornelie* introducta propter testamenta captorum ab hoste de qua in *§. ult. infra. quib. non est permitt. fac. test.*

Ipsæ quoque filius neposve.] Ait Imper. eandem incertitudinem esse potestatis ex capto filio, quæ est ex patre, *l. Pater. 10. §. Si mortuo. 1. & l. Apud hostes. 9. l. Cum duæ. 14. ff. eodem.*

Dictum est autem.] Etymologia postliminii, à *post* & *limen*, ejusque ratio hic exponitur. Hujus autem Etymologiæ auctor est Scævola, Servius Sulpitius alteram adferebat, à *post*, & *liminium*, ut non plus significet, quam *timus*, in *finitimis*, aut *legitimis*, teste Cicero in *Topic. Iacobus Curtius Tomo conjecturar. Iuris. 2. lib. 2. cap. 23.* tertiam adfert à *Pos*, hoc est, compos, & *slimen*, pro *limen*, ut *slitem*, pro *litem* dicebant veteres, quasi qui compos liminis fiat hoc reditu. Definitionem ejus adfert Paulus. *l. Postliminium. 19. ff. de capt. & postlim. Postliminium est jus recipiendæ rei ab extraneo, & in statum pristinum restituendæ, inter nos ac liberos populos, regesque moribus legibusque constitutum.* Duæ autem postliminii sunt species: vel ut nos revertamur ipsi, vel ut rem aliquam nostram recipiamus. *l. Cum duæ. 14. d. tit.*

Sic & imperii.] Quod hic ait Imperator de verbo *liminis*, non puto facile probari posse; nam hæc duo, *limen*, & *limes* latinè ita differunt; ut *limen* sit privatæ domus finis; *limes* sit publicus imperii terminus: & ita mox hic emendandum, hinc & *limes*, & c. quia eodem limite, & c. *revertebatur*, quo *amissus fuerat*. Sic enim in manuscripto & in Theophil. exstat.

Sed & qui captus victis.] Redire quis potest mulieriam: vel vi, vel fallæ.

fallacia, vel dimissus, vel victis postea hostibus recuperatus: & ad jus postliminii nihil interest, *l. Nihil, 26. ff. de capt. & postlim.*

§. Præterea. &c.

DE emancipatione, qui est sextus modus, breviter jus vetus & novum hic exponitur. De ea est *tit. Pandect. de adopt. & emancip. & tit. C. de emancip. liber.*

Sed emancipatio antea quidem.] Tres species emancipationis hic adferuntur, duæ ante Justinianum: vetus sive sollemnis, & Anastasiana, sive per principem; & tertia Justiniana. Est & quarta Leoniana, ab Imperatore Leone Philosopho introducta, *Novell. Leon. 25. de qua & Harmenop. lib. 1. tit. 15.* Moribus nostris tantum sunt duæ; ut & adoptiones: vel per principem, vel coram magistratu, h. e. Anastasiana, & Justiniana. Nam vetus jam diu per Justinianum est sublata. Leoniana, ut pleraque ejus instituta, in usum non fuit recepta, ut de ejus Novellis ostendit Dominus Cujacius *lib. 6. obs. 9. & 10. 17. obs. 3.*

Vel per antiquam legis observationem.] Hoc est, legis actionem sive sollemnia *Novell. 81.* De his autem sollemnibus emancipationum optimè Cujacius *tit. 6. Dionysius Halicarnas. lib. 2. Briffon, lib. 1. antiq. jur. ca. 11. & Theophil. huc l. ult. C. de emancip. liber.* Eorum quoque vestigium relictum est, *in l. Liberas, 3. ff. de cap. min. & l. Verum, 8. §. filia, ff. de inust. rupt. &c.* Eadem fere sollemnia erant manumissionum, de quibus Cujacius *lib. 5. obs. c. 13.*

Vel ex imperiali rescripto.] Est hæc Anastasiana emancipatio exemplo adoptionis introducta ab Imperatore Anastasio, *l. pen. C. de emancip. liber.* qua sine sollemnibus per principem, sive libello principi oblato filium quis suum emancipare potest.

Nostra autem providentia.] Hic de tertia sive Justiniana emancipatione, cujus est forma: ut pater filium ad magistratum adducat, eumque coram ipso emancipet sine ullis sollemnibus. Atque ita hæc Justiniana in locum veteris ab Imp. sublata est substituta.

Per constitutionem.] Hujus sæpe fit mentio ut celeberrimæ, *ut hic, & §. ult. infra de legitima agnat. success. §. Sed eas. 2. Vers. Cum enim. infr. de bonorum possess.* Est autem *l. ult. C. de emancip. liber.*

Et tunc ex edicto prætoris.] De bonorum possessione contra tabulas, & de tutela legitima parentum breviter hic exponit. Quod, ut melius intelligatur, sciendum breviter, & libertatē, & ex servitute, & ex patria potestate liberationē pro magnis beneficiis haberi, *l. 1. de bon. liber. l. 1. ff. si a parent. quis manumiss.* quare ob hæc beneficia patrono & parenti datur bonorum possessio contra tabulas liberti aut filii emancipati, si hi illos testamento, aliis institutis heredibus præterierint. *d. l. 1. de bon. liber. & d. l. 1. Si a parent. &c.* Et hoc est quod ait: *Eadem iura præstantur parenti, &c.* hoc est, bonorum possessio contra tabulas. Differt tamen in quibusdā ea quæ datur parenti, ab

illa, quæ datur patrono. l. 1 §. Liberos. s. l. Nonusq. 2. & l. Patri. 4. ff. si à parent. qui man. Et hæc quidē de filio aut liberto testato, siue de bonorū possessione cōtra tabulas de qua est d. tit. Pand. si a par. qui manu. & d. tit. de bonis. libert. Ab intestato autē etiam parens succedit filio emancipato, ut & patronus liberto: de qua successione §. ult. infra de leg. agnat. success. §. Sed eas. 2. Vers. Cumque antea. infra de bonor. possess. & infra de success. libert. Et præterea.] Hic de tutela. Et ait Imperator parentū filii emancipati à se tutorē fieri legitimū: Nam plerumq; ubi successionis est emolumentū, ibi & tutelæ onus esse debet, l. 73. quo tutela, ff. de reg. jur. sed de hac tutela patronorum & parentum infra tit. 17. & seq.

§. Admonendi autem, &c. 7.

Hæc sunt ex Cajo l. Liberum, 28. ff. de adopt. & l. Arrogato, 40. & l. Si pater. 41. d. tit. Differt autem in hac re adoptio ab arrogatione. Nam arrogatus non implet tantū, sed ejus quoque liberi unā transeunt in potestatem patris adoptivi, d. l. Arrogato. 40. quia nimirum arrogatus eos ipse habeat in potestate & prouide eum illi sequantur, tanquam caput, arg. l. Cum principibus, 15, 178. de reg. jur. §. liberis. s. infra de pupill. sub tit. 1. At in filio familias rectē aliter est receptum. Nam is liberos suos in potestate non habet; cum ipse sit in potestate.

§. Sed et si pater, &c. 8.

Adoptio, qui est septimus modus hic exponitur; qui tamen modus filium non planē sui juris facit: quemadmodum & captivitas suspendit potius; quam tollit patriam potestatem.

Avo vel proavo naturali.] Non autem extraneo, ut Imperator sua constitutione distinxit, de qua §. sed hæc rē. supra de adopt.

Actis intervenientibus.] Hoc est pro tribunali, l. 2. C. de alim. pupill. & supra latius explicatum.

Apud competentem judicem.] Non pedaneum; sed magistratum, & eum, qui legis habet actionem, l. Si consul. 3. & Magistratum. 4. ff. de adopt.

Præsentē eo qui adoptatur.] Nemo enim absens adoptari potest, l. Neque absens. 24. ff. de adopt.

Et non contradicente.] In adoptionibus enim filius & pater consentire debet, aut saltem nō contradicere, l. In adoptionibus. 5. ff. de adopt. In arrogationibus tantū unius consensus est necellarius, puta ejus qui arrogatur, d. l. in adoptionibus. 5.

Nec non eo qui adoptat.] Nemo enim absens adoptare potest, l. Neque absens. 24. ff. de adopt. Est enim adoptio actus legitimus l. actus. 77. ff. de regulis juris. l. Magistratum. 4. ff. de adoptionib. Actus autem legitimi ab absētib; per procu-

procuratores expedire nō possunt, *l. Per procuratorem. 90. ff. de adquir. vel amitt. hered. §. 1. infra de his per quos agere possumus, l. Nemo. 123. ff. de reg. jur.*

§. Illud autem scire, &c. 9.

Idem & *l. Si me tibi. 13. ff. de cap. & postlim. revers. l. Sed etiam. 14. ff. de adopt.* Duo autē hīc ait Imperator. Prius est: conceptū ex filiofamilias & editum ex emancipato nepotem, nasci in potestate avi; nō in filii, *d. l. Si me tibi. 13.* Ratio est: quia in iustis nuptiis conceptionis tempus spectatur, *l. Cum legitima. 19 & l. Lex natura. 24. ff. de stat. hom.* Alterum priori contrarium: conceptum ex filio emancipato, non in avi naturalis; sed in patris sui vel avi adoptivi potestate nasci, *d. l. Sed etiam. 14.* Ratio est eadem, quia tempore conceptionis filius jam esset emancipatus.

§. ult. Et quidem neque naturales] Ait Imperator neminem cogi emancipare suos liberos, *l. Non potest. 31. ff. de adopt. l. Nec avus. 4. C. de emancip. liber* Sunt tamen quaedam causae exceptae: I. si pater filium durius tractat, *l. ult. ff. si a patre quis manumiss.* II. si pater leno filios prostituere velit, *l. Si lenones. 12. C. de episc. audiend.* III. si pater legatum sibi relictum ea conditione ut filium emancipet acceperit, *l. Si cur legatū. 92. ff. de cond. & demonstr.* IV. si quis à praedone adoptatus minor, petat se restitui in integrum, *l. Denique. 3. §. Si quis. 6. ff. de minor.* V. si impubes arrogatus postea pubes factus ostēdat arrogationem sibi esse inutilem, *l. Nonnunquam 32 & l. sequen. ff. de adopt.* Quod autē hīc de emancipatione idem obtinet & in manumissione, ut dominus servum non cogatur manumittere, nisi certis causis exceptis, *ut supra dictum. §. 1. de his qui sui & vel alieni juris sunt.* Contra quoq; filius invitus emancipari non potest, *Novel. 21.* quamvis servus possit vel invitus manumitti. III. Nemo invitus arrogari potest, *l. In adoptionibus. 5. & l. Neque 24. ff. de adopt.* ut neq; invitus in adoptionem dari, infans tamē adoptari potest, live in adoptionem dari, *l. Etiam 42. d. tit.* Postremò nemo quoq; invitus arrogare vel in adoptionem dare cogitur, *d. l. 5. d. l. Neque, d. tit.*

De tutelis. Tit. XIII.

Tertia pars Juris personarum latē hīc exponitur *hoc tit. & 13. sequentib.* latius in *C. tit. 28 & 45. sequentib.* latissimē in *Pand. tot. lib. 26. & lib. 27.* Ejusdem argumenti sunt & *Novel. 94. 113 & 155.* Sub hoc autem titulo quinque continentur: ordo, divisio personarum, definitio & tropus tutelae, & tutela testamentaria, de qua & titulo proximo. Nos sextum adjiciemus divisiones tutelae, *ad §. perm. ff. m.*

[transcurramus nunc.] Quā dicat, expositis adhuc duabus personarum divisionibus, reliqua est tertia hoc loco explicanda. Et haec est ratio ordi-

Nam ex his personis] Divisio personarum tertia, quæ tamen potius secundæ est subdivisio, hîc adfertur, de secunda supra dictum, *mit. tit. de his qui sunt sui*, &c. Nam secunda hæc est, personas esse quasdam sui juris, quasdam alieno jure subjectas. Hujus membri subdivisio jam exposita est quinquetitulis priorib. illius sive prioris mēbri subdivisio hoc loco explicatur.

Ita enim intelligemus] Propter vulgatam Philosophorum regulam: *Contrariorum cognito uno, cognosci & alterum.*

Ac prius dispiciamus] Nam ut impuberes puberibus: ita & tutela, quæ est impuberum, prior est curatione,

§. 1. Est autem tutela] Sumptum est ex Paulo, *l. 1. ff. eod.*

Ut Servius definivit] Multæ hujus definitiones in jure hodieq; existât, ut *d. l. 1. & l. 1. ff. de dol. mal. l. Cum aurū 19. §. Gemma. 17. ff. de aur. argēt. mund.* Fuit enim Dialecticæ peritissimus, quod in eo sæpè laudat Cic. *maximè in Bruto.*

Vis ac potestas] Quidam hic legunt *jus*, quod & Græci Theoph. & Harmenop. habent. Sed nihil mutandum. I. quia in libris veteribus est *vis*. II. quia & in Pandect. quoque *d. l. 1.* III. quia & *mox. qui eam vim & potestatem*, &c. idem iteratur. IV. quia est vetus phrasis hæc duo conjungere valde elegans, ut Terent. *Heaut. qui vim potestatem habeat tanta astutia.* ita & *§. adipiscenda. 3. infra de interdict. l. Scire leges. 17. ff. de Lll. si idē codicilli. 7. C. de codic. Solent tamen hæc duo, jus & potestas conjungi, ut Cicero 2. Philip. patrio jure ac potestate. & Phil. 11. imperandi jus potestatemq; habeat* Quæ certæ melius videntur convenire ad tutelam. Sed ut dixi nihil mutandum.

In capite libero] Hoc est, in caput liberum; veteri more hoc est, pupillum: sic enim veteres loqui solent. Cicero 4. Verrina. *Hic de capite libero judicabit.* Ulpian. *tit. 11. §. qui liberum §. qui liberum*, inquit, *caput emancipatum sibi*, &c. Agell. *lib. 5. cap. 10.* Ex eo autem intelligitur tutorem non dari iis, qui sunt in potestate, ut & mododictū, nam filiofamilias non datur, *l. Muto. 6. §. ult. ff. eod.* Nec obstat *l. ult. §. Minores. 2. C. de sent. pass.* Nam pater ibi deportatus erat, & proinde filius sui juris. Servo quoque non datur tutor, nisi ei, qui spem certam libertatis habeat, *l. Si impuberi. 13. ff. de tut. & cur. dat. ab his*, &c. Ratio autem, cur tutor his dari non possit, est: quia sunt jam in potestate vel patris vel Domini: Non potest autem quis in duorum simul esse potestate: arg. *l. Eum qui ades. 23. ff. de usucap.*

Ad tuendum eum, qui propter ætatem, &c.] His verbis vera tutelæ definitio sive officium continetur. Nam hæc triplex potestas dominorum sive herilis, patria & tutorum, ita differunt: quod herilis est dominii, aut possessionis. *l. Potestatis. 215. ff. de verborum significationib. l. Qui in servitute. 118. ff. de reg. jur.* Patria est quasi dominii & principatus *l. Pronunciatio. 195. §. familia. 2. de verborum. significat.* Hæc tutorum est tuitionis sive defensionis: nam tutoris officium præcipuum est, ne indefensum pupillum relinquat,

ut

ut ait *Martianus*, l. Tutoris, 30. ff. de administ. & peric. tut. Hæc autem tuitio si-
ve defensio maxime in persona consistit; quemadmodum administratio in
bonis siue rebus. Qua in re differt tutela à curatione: quod hæc potissimum
in administratione sit posita; illa in tuitione personæ: quanquam per con-
sequentiam ad tutorem quoque administratio bonorum pertineat, *infra tit.*
de curat. & toto tit. de administration. & peric. tut.

Qui per ætatem] Olim tutela non tantum dabatur propter ætatem,
sed etiam propter sexum, teste *Ulpian.* tit. 11. §. 1. de quo *infra* §. *permissum est*.
Hodie tantum propter ætatem, & eo quoque differt à curatione, quæ non
solum propter ætatem, ut *infra*, *in tit. de curat. in verb. quia licet puberes sint.* &c.
sed etiam propter furorem, morbum perpetuum, aliaque vitia dari solet. §.
furiosi. 3. *infra d. tit.*

Jure civili data] Clausula hæc non videtur ad definitionem necessa-
ria: tantum his verbis indicat *Servius*, tutelam esse juris civilis: quare servus
aut peregrinus nemo tutor esse potest, l. *In ferili*, 7. C. *qui dar. tut.* &c.

§. 2. Tutores autem] Modò tutelam definivit; hic tutores definit,
& *ἐπίτροπον* siue notationem adfert. Nam dictos ait tutores, quasi tuitores. Sic
& tutela antiqua lingua idem quod tuitio, ut suadela, cautela, loquela & alia
ejus formæ, de quib. *pæsim Festus*. Sunt autem duo hæc verba, tutor & curator
apud Romanos valde discrepantia. Græci tamen habent *ἐπίτροπος*, quod
respondet tutori. Curator Græcè efferri non potest, sed solet *καρτερός* dici,
ut legatum *ἀρχαίων*, &c. ita *Modestinus* l. 1. ff. de excusat. tut. Germanicè tutor
his fere tribus verbis; *Vogt* / *Vormünder* / vnd *Wächter* / ut tutela, *Vor-
mundschafft*. Curatoris nomen, nisi generale, ut *Schaffner* / vel *Verforger* nō
magis habemus, quam Græci. Nam ut *infra* explicabimus, ad tit. de curat.
moribus nostris curatorum nullus est usus, & proinde ne verbum quidem.

Sicut æditui] A Cicer. & veteribus dicantur æditimi, de quo *Agel lib.*
12. c. 10.

§. Permissum est, &c. 3.

DE testamētaria tutela hic explicatur, ut toto titulo seq. Et hic quidem
qui, & quibus, & ubi siue quomodo dare: deinde tit. seq. qui dari
possint, De ea est tit. *Pandect. & C. de testamentaria tutela*.

Permissum est] Scilicet *Ll. 12. tab. Vri quisque legasset. l. Verbis legis. 120.*
de verb. sig. l. 1. & l. Tutor incertus. 20. ff. de testam. tut.

Parentibus, &c. quos in potestate habent] Paucis verbis Imp. tria
hæc complectitur: quis, cui, & ubi tutorem dare possit. Et primum ait parē-
tes posse, eos nomen, qui in potestate habent liberos, ut avum aut patrem.
Contra igitur, qui vel non sunt parentes, ut patroni, ut extranei, ut agnati,
dari nō possunt, vel etiā qui sunt parentes: sed non habēt in potestate, ut ma-
ter,

ter, avus, & avia materna, l. 1. 2. & ult. ff. de confirm. tut. l. 1. C. eodem. Secundo dantur liberis impuberibus, & quidem iis, qui sunt in potestate: quare si liberis dabuntur & filiis & nepotibus & posthumis: Nam verbum *liberorum* tam latè patet, de quo mox. Rectè autem in potestate. Nam contra qui non in potestate, ut emancipati, spurii & naturales, iis propriè hoc modo tutor non datur, l. 1. ff. de confirm. tut. l. ult. C. d. tit. sed de his *infra*. §. *ultim. hoc tit. III.* Dantur testamento eoque perfectò: Nā imperfecto dati, confirmari possunt aut debent. Sic & codicillis non dantur, nisi testamento confirmatis. Sic nec Epistola dantur, aut alio quolibet instrumento: dati tamen, confirmantur à prætore, l. Neque. 2. C. de confir. tut. l. 1. ff. eod.

Testamento tutores] Rectè tutores: Nam curatores testamento non dantur, l. Neque. 2. C. de confirm. tut. l. 1. ff. eod. Quid ita? quia l. 12. tab. de tutela tantum loqui videtur, d. l. *Verbis legi.* 120. de verb. sig. Deinde quia curatio ad puberem tantum pertinet cui iniquum est invito obtrudi curatorem. §. *ut resu* *inviti.* 2. *infr. de curat.* Quare ut pater filio impuberi testamentum substitutione pupillari facere potest, puberi non potest, §. *masculo*, §. *infr. de pupill. substit.* Ita & eidem tutorem dare potest; puberi non potest, ex eadem l. 12. tab.

Et hoc in filios filiasque] De verbo liberorum hic agit Imp. an eo non tantum filii, sed etiam nepotes; & an non tantum nati: sed etiam posthumi contineantur. Et dicendum, omnes continere, l. *Liberorum*. 220. de verb. sign. l. *Quid si nepotes*, 6. & l. *Si quis ita*, 16. ff. de testament. tut. Differentiam tamen inter filios & nepotes adfert Imper. hanc, quod filiis pater semper tutorem, si ve omnimodo; nepotibus autem ita demum, si non recidant in patriam potestatem: qua distinctione inter filios & nepotes de tollenda patria potestate, usus est *in tit. quib. mod. ius pat. pot. solu sup.*

Ita demum si post mortem] Ratio est, cur hoc demum casu tutor detur nepoti: quia qui vel in potestate est, vel in potestatem recidit patris, in tutela esse non potest, l. 1. ff. de confirmat. tut.

§. Cum autem in compluribus, &c. 4.

Hic de posthumis, de quibus duo adfert. *ἑτερον*, & *ἑτερον*. *ἑτερον* est: posthumos in plerisque juris articulis pro jam natis haberi. l. *Qui in utero*, 7. ff. de stat. hom. l. *Quod dicimus* 231. de verb. signif. *ἑτερον* *ἑτερον*, hoc est, Posthumos in tutela quoque pro jam natis haberi, & proinde posthumis iisque suis tutorem in testamento à parente dari posse. Suos describit Imp. his verbis, *ut si vivis parentibus*, &c. Nam sui posthumi sunt, qui si parente vivo nascerentur essent in potestate, §. *Posthumus quoque alieno*, 26. *infr. de leg. 1. l. p. tit. 22. §. eos, qui in utero*. 19. quibus opponuntur posthumi alieni, si ve extranei, d. §. *posthumus*, & d. tit. 22. §. *posthumi*. 15.

§. Sed

S. Sed et si emancipato, &c. ult.

Huic §. respondet tit. & Pandect. & C. de confirm. tut. Est enim de tutoribus & curatoribus confirmatis, hoc est, de iis, qui non rectè & legitime, vel testamento vel aliter dati à magistratu confirmantur: de quibus quæri solet sintne testamentarii, an dativi? & dicendum dativos potius esse, l. iure, 26. §. ult. ff. de testam. tut. & l. 27. eod. Sunt autem de confirmatione tutorum & curatorum tria hîc breviter notanda: I. origo & causa, origo videtur ex Constit. Princip. l. 1. ff. de confir. tut. Causa, cur, inquam, tutor è non rectè datû confirmet magistratus, est, quia in tutore deligendo præsumit patrem aut matrè optimè prospexisse filio, l. si patronus 4. & l. in confirmando, 8. & 2. legib. seqq. ff. hoc tit. l. si (ut proponis); C. eodem, II. quibus casibus fiat confirmatio. Et dicendum duobus casibus fieri: vel quia tutor nō rectè sit datus; vel propter incertitudinem testamenti. Prior autem casus est præcipuus, an tutor rectè sit datus necne. Non rectè autem dati tutoris multi sunt modi: unus affertur hîc, si à patre tutor detur filio emancipato. Possunt autem omnes ad hæc duo capita revocari: patrem & ad alias personas, ut matrem patrum patronū extraneos, &c. De patre autem hæc tria consideranda sunt: modus quo dat tutorem, cui det & quem. De modo, ut si vel testamento injusto, vel codicillis testamento non confirmatis, vel fideicommissio, vel epistola det tutorem, vel si det curatorem testamento, l. 1. & l. qui a patre; ff. hoc tit. l. Peto, 69. §. mater. 2. de leg. 2. l. Et si. 2. C. hoc tit. secundo cui, ut si filio det tutorem, vel emancipato, vel naturali, vel puberi, si curatorem det impuberi, ut hic, & l. 1. l. Naturalis, 7. l. si filio 6. ff. de Confirm. tut. l. ult. C. eod. Tertio quem det: ut si det matrem, l. iure 26. ff. de test. tut. Quod ad alios attinet, ut si mater filio, avia nepoti, patruus fratris filio patronus vel quivis extraneus, impuberi tutorem, vel curatorem puberi, quem tamen heredem instituerint absq; hoc enim horum datio plane est inutilis) dederit, l. Mulier. 2. l. si patronus. 4. & l. seq. ff. de confirm. tut. l. 1. C. eod. Ex his causis omnes hi non rectè dati confirmantur, uno excepto, puta si mater detur tutor, d. l. iure. De altera causa incerti testamenti videatur. d. l. iure. 26. §. ult. & l. seq. IV. Per quem fiat confirmatio. Et dicendum ab eis tutores confirmari, à quibus & dari possunt: ut sunt præfectus urbi, Coss. Prætor in urbe, in provinciis præfides aut proconsules, in municipiis magistratus, iussu tamen prætoris vel præfidis, §. sed hoc iure 4. Inf. de Attil. tut. l. 1. l. Mulier 2. l. In confirmando. 8. l. Utilitatem 10. ff. de confirm. tut. 8. 10. ff. hoc tit. d. l. iure, & l. si q. V. iis addatur de forma, sive modo confirmationis, ubi pater à reliquis rursus distinguì debet. Nam à patre datus confirmatur omni modo sive absolute; à reliquis cum inquisitione, l. Pater. 4. ff. de testamen. tut. l. 1. C. de confirm. tut. d. l. Mulier. 2. l. Qui a patre. 3. l. Tutores. 5. l. In confirmando 8. & 2. seqq. ff. eod. Inquisitionem autem quæ requiratur, exponit l. Naturalis, 7. ff. de confir. tut. nimirum ut pro tribunali decreto interposito fiat confirmatio,

K

§. Per-

DE divisione tutelæ breviter hîc admonendum. Nam veteri jure tutela vel est pupillaris vel muliebris: ita Agell. ex Iurisconsulto Sabino lib. 5. cap. 13. l. Constitutione. 3. C. de leg. tut. Erant & olim Romæ, ut hodiè Argentoratî mulieres in perpetua tutela, Cicero pro Muræna & in Topic. l. p. tit. 11. Agell. d. cap. 13. Boetius in Topic. Ciceronis. Pupillaris autem (nam muliebris est sublata, argum. d. l. 3.) aliter ab Ulpiano aliter in jure nostro dividitur. Nā Ulpianus, d. tit. 11. eam facit bimembrem; legitimam & dativam. Nostro jure est trimembris; testamentaria, legitima, & dativa, l. Generaliter. 52. C. de episc. & cler. & ita Tribun. hic in Pandect. & Cod. hæc tria genera ordine persequitur. Ratio autem ordinis, hoc est cur primum de testamentaria agatur, est eadem, quæ in hereditate, cur prius de ea quæ ex testamento, quam quæ ab intestato. Est autem hæc, quia quamdiu tutela vel hereditas ex testamento expectatur, tam diu legitimæ non est locus l. Quamdiu. 89. de reg. jur. l. Si quis sub conditione, 11. ff. de test. tut. Cur autem de legitima tutela prius, quam dativa, hæc est ratio quia quamdiu vel ex testamento, vel ex lege ipsa speratur tutela, tam diu à magistratu dari non debet, infra int. tit. de Attil. tut. l. Si hereditas, 10. de testam. tut. ne scilicet tutorem habenti tutor detur, l. Idem fiet, 27. ff. de testam. tut.

Qui testamento tutores dari possunt.

Tit. XIV.

Hic tit. ut supra dictū ad testamentariam tutelam pertinet. In eo autem quatuor exponuntur: I. qui testamento tutores dari possit. II. de modo. III. regula adfertur communis. IV. de verbo filii & posthumi.

Sed etiam filiusfam.] Ratio est: quia tutela est munus publicum, infra de excusat. tut. in princ. At in publicis filiusfamilias habetur pro patrefamilias, l. Filiusfam. 9. ff. de his qui sui vel alieni jur.

§. 1. Sed & servus proprius] Dictum est supra tutorem liberum esse debere, l. In servili, 7. C. qui dar. tut. &c. Hic igitur de servo, si tutor detur, quæritur, an valeat datio? Et distinguitur proprius ab alieno: & in utroque distinguitur pura datio à condicionali. De proprio ait Imp. eum rectè dari tutorem, si cum libertate, si sine. Cum libertate: ut Stichus liber esto, & idem filii mei impuberis tutor esto. Ratio cur hæc datio valeat est: quia eodē momento & liber fiat, & tutor, ut proinde hæc datio non sit contraria juri, quod ad effectum attinet. Idem obtinet & in hereditate, ut servus simul & heres & liber, si cum libertate institui possit, §. 1. infra de her. inst.

Sed sciendum est] Ut Stichus filii mei impuberis tutor esto, omiſſa mentione libertatis, valet & hæc datio, ex benigna interpretatione in favorem

cem pupilli & libertatis. Nam voluntatem dantis tutorem servum ita largè interpretamur, ut testator quem tutorem dederit, censeatur quoque ei libertatem dedisse, *argumento. l. Cui. 2. de iurisditt.* Nam sine libertate tutor esse nō potest, *d. l. In servili.* Hoc autem casu tutela olim differebat ab hereditate. Nam hæc tutelæ datio valet: heredis institutio, ut Stichus heres esto, non valebat; sed hodie novo jure valet *infra init. tit. de hered. instit.*

Tacitè libertatem directam accepisse videri] Idem videtur dici, *l. Quæro. 32. §. ult. ff. eod.* Sed obstat *l. Esi. 9. C. de fideicommiss. libert. l. Generaliter. 24. §. si quis tutorem. 9. ff. eod. l. Si hereditas. 10. §. ult. ff. de testament. tut. Paul. lib. 4. sent. tit. 13. §. ult.* ubi dicitur hoc casu, libertatem non directam; sed fideicommissariam servo dari, quæ quidem *α' ν' νομ' α'* variè explicari solet. Videatur latè Connanus *lib. 2. c. 4. n. 7. & 8.* Talestus Græcus Interpret omnium Græcorum doctissimus, in *scholis ad tit. 13. lib. 48. β' α' ο' ι' λ.* eamque recentiores Cuius, Hotom. & alii quidam veram esse *α' ν' νομ' α'* & inexplicabilem fatentur. Quæ autè potest utra sententia jure ipso sit verior, hoc est, dandæ sit directam an fideicommissariam? Et dicendum, fideicommissariam potius quam directam huic servo dandam esse. Ratio est, quia fideicommissaria facilis detur, quam directæ, *l. Libertates. 16. ff. de fideicommiss. lib. & absurdum videatur duas huc singulæ admitti.* Prius ut libertas data censeatur, quæ revera non est data nisi interpretatione; alterum, ut detur libertas directæ, quæ strictè & non nisi expresse dari solet.

Placè si per errorem] Hoc est, si testator servum, quem putabat esse liberum, dederit tutorem, non valebit datio. Nam liber hic non erit, quia testator animum non habuit dandæ libertatis ei, quem jam putabat liberum; non erit quoque tutor, quia non liber, *l. Si quis tutorem. 22. ff. de testament. tut. d. l. Generaliter. 24. §. si quis tutorem. 9. ff. de fideicommiss. l. libert.*

Servus autem alienus] Ratio est, quia nemo servo alieno libertatem dare potest invito Domino, ne cui jus suum auferatur, *§. 1. supra de his, qui sui vel alien. juris.* Et hæc quidem vera sunt stricto jure, quo hujusmodi tutelæ datio ab initio inutilis, non videbatur posse postea cōvalēscere, *l. Quia ratio. 22. ff. de condit. instit.* Benignius tamen & hæc datio sustinebitur, ut hæc tacitè ei inesse videatur conditio: *Cum liber erit*, propter favorem pupilli. Atq; ita huic quoque fideicommissaria libertas dabitur, si voluntas testatoris non sit aperte contraria, *d. l. Si hereditas. 10. §. ult. ff. de testament. tut.*

Sed ita cum liber erit] *d. §. ultimo.*

Proprius autem servus] Ratio hujus differentie inter servum propriū & alienum hæc est, quia in servo proprio, cum purè ei libertatem dare possimus; si conditionem hanc, cum liber erit addamus, videmur ei nolle dare libertatē *argumento. l. Eius est. 3. ff. de R. iur. & d. l. Quia ratio. de cond. instit.*

§. 2. Furiosus, vel minor XXV. annis] Idem & in *l. Si hereditas.*

10. § *Si furiosus*. 3. ff. de testā. tutel. Videbatur furiosus nō posse dari tutor: quia ipse est sub curatore; sed dicendum, hanc dationem sive ejus effectum differri in tempus cum erit compos mentis. Dicit aliquis, ab initio inutilem dationem non rectè propter tempus futurum sustineri: Et ita Proculus putabat, furiosum purè tutorem dari non posse; sed tantum hoc modo, cum sanæ mentis erit, vel cum furere desierit. Sed Imperat. sequitur Pomponius & Ulpianus propter favorem pupilli: medio autem tempore dabitur alius tutor à magistratu.

Vel minor XXV. ann.] Hoc ex novo Jure: ut tutor sit legitime ætatis, sive annorum XXV. de quo §. ultimo, infra. de fiduciar. tut. Datu-
men minor sustinebitur, donec fiat major.

Ad certum tempus] Idem & in l. Tutor. 8 §. 1. l. Si quis. 11. ff. de test. tut. qua in re differt tutela ab institutione heredis & ab adoptione. Nam adoptari in filium usque ad biennium nemo potest: heres quoq; ad certum tempus vel ex certo tempore institui non potest; §. *heres & purè*. 9. infra de hered. instit. Ratio differ. est hæc propter favorem pupilli, cui leges de tutore prospectū cupiunt, maximè autem favent dationi tutoris per patrem, eo quod per patrem liberis optimè prospiciatur, l. Si plures. 3. §. 1. ff. de administ. tut. Deinde, quia post certum illud tempus auxilium superest aliud à magistratu per quē pupillo in posterum prospici potest, §. *sed et si in testamento*. 1. infra. d. Attil. tut. Aliud tamen est in tutore dativo, sive Attiliano, qui neq; ad tempus, neque sub conditione dari potest. l. mutuo. 6. §. 1. de tutel. l. Si quis. 11. de test. tut. Ratio est, tum quia datio tutelæ est actus legitimus, qui ferè diem & conditionem non recipiunt, l. Actus. 77. de regul. jur. tum quia aliud auxilium hoc casu non sit reliquum, quo pupillo prospiciatur. tum deniq; quia absurdum sit magistratum, qui pupillo plenè possit prospicere, id imperfectum relinquere.

Vel ante heredis institutionem.] Differentia inter legata & tutelam hæc erat olim: quo tutela propter favorem pupilli ante heredis institutionem in testamento scribi poterat, ut Titius filio meo impuberi tutor esto; deinde filius meus impubes Marcus heres esto: legata autem non nisi post heredis institutionem adscribi poterant, quia heredis institutio sit caput & fundamentum testamenti, §. *ante heredis*. 34. infra. de legat.

Certæ autem rei.] Ut fundi Tusculani, vel Causæ.] Ut negotii aut litis cum Titio. Hujus autem regulæ ratio hæc est: quia, inquit Imp. personæ non causæ tutor datur, l. Certarum. 12. & 3. l. l. seqq. ff. eod. Veruntamē queri potest an hæc datio ad rem certam prorsus sit inutilis? Et ait Pompon. totam nihil valere, l. *Et si datus*. 13. d. 131. qua in re differt tutela ab institutione heredis. Nam herede ex re certa scripto, stricto quidem jure non valet institutio sustinetur tamen & manet de re certa rei mentione l. 1. §. *Si ex fundo* 4. ff. de hered. instit. Ratio differentiæ inter tutelam & institutionem hæc est: quia
nisi hac

nisi hac interpretatione per deductionem rei institutio sustineatur; non potest alio remedio servari testatoris voluntas, siue ipsa institutio. Nam si quando potest, puta uno ex re certa instituto, & altero ei coherede adscripto ex certa parte: jam scriptus hic ex re certa, non erit heres; sed pro legato habebitur, & eam duntaxat rem, coheres reliquam totam hereditatem habebit, *l. Quoties. 13. C. de hered. inst.* At in tutela rei certæ, non opus est hac fictione, siue deductione rei, eo quod alia via, puta per magistratum pupillo de tutela prospici queat.

Quia personæ non causæ vel rei tutor.] Est & hoc præceptum juris tutorem dari personæ, non vero causæ vel rei, *l. Quia. 14. ff. de test. tut.* Ratio est: quia tutela est jus in personam. Sed obstat, *l. Cum plures. 12. §. cum tutor. 3. ff. de administr. tut.* ubi ait Ictus, tutorem non rebus, sed etiam moribus pupilli præponi. Dicendum: ut in arrogatione, ita & in tutela principalis est ratio personæ, & per consequentiam rerum, *l. Qui ex liberis. 11. §. 2. ff. de bon. poss. sec. tab.* Obstat quoque, *l. Pater. 4. ff. de test. tut.* ubi dicitur, matrem non posse dare filio tutorem, nisi prius à se instituto; quia inquit Ictus, in rem potius quam in personam tutor detur. Dicendum: in matre ideo id fieri, quod datio materna ipso jure non valeat; sustinetur tamen, & confirmatur, si appareat factum esse ex benevolentia & amore. Hujus autem benevolentiae argumentum requiritur institutio, quod idem & in patruo & patrono & aliis extraneis requiritur, *l. Si patronus. 4. ff. de confir. tut.* Obstat item, *l. Si tamē. 15. ff. de test. tut.* Ubi duo dati sunt tutores; unus rei Africanæ; alter rei Syriacæ. Dicendum: hoc casu id fieri tantum administrationis dividendæ causâ; non ut ipsum jus tutelæ dividatur, quod simplex est & individuum, adeo ut plures unius pupilli tutores, omnes unius loco habeantur, *l. ult. C. de auct. præst.* Solet autem propter utilitatem pupilli administratio interdum dividi, vel uni etiam committi; idque vel consensu tutorum inter se, vel auctoritate magistratus, *l. ult. C. si ex plur. tit. l. inter morte. 36. ff. de administr. tut.* Quare & testatori hæc divisio rectè permittitur. Usus autem siue effectus hujus regis est quod tutor non tantum bona administret, sed maximè ea quæ ad personam & mores, & institutionem pupilli pertinent, curare debeat; ut mercedes solvat præceptoribus, ut sollempnia munera parentibus & cognatis mittat, &c. *d. l. Cum plures. 12. §. cum tutor. 3.* ut in sponsalibus contrahendis, & olim etiam in nuptiis puellarum & mulierum ejus consensus adhibeatur, *l. Si puella. 6. ff. de spons. vlp. tit. 11. in fin.* Differt autem hac in re tutela à curatione. Nam hæc rebus datur, & ad earum tantum administrationem pertinet, *infra. initio tit. de curat.*

§. Si quis filiabus, &c. ult.

Res modi siue verbadandi tutores testamento hic exponuntur. Primus est; Filiis meis, siue filiabus Titius tutor esto. Alter; liberis meis

K 3

tutor,

tutor, esto III. Posthumis tutor esto. De primo duo quaruntur: prius, an filiorum appellatione etiā posthumi contineantur? Et ait contineri, *l. Nomen* 164. ff. de verb. sig. Secundo, an eodē contineantur nepotes. Et negat contineri. Ratio est: quia propriē filius differt à nepote. Non debet autem discedi à propria significatione vocabulorum, nisi iusta de causa, *l. i. §. licet. 2. ff. de exher. ut.* quæ hic in tutela nulla est; eo quod nepoti, licet testamenti tutor non est datus, à magistratu tamē prospici possit, alias ubi iusta causa subest, filii nomine etiam nepos continetur, *l. iusta. 201. de verb. signific.* ut in his casib. *l. Liberos* 220. d. tit. *l. Vxorē. 41. §. concubinæ. 5. de leg. 3. l. Senatusconsulto. 59. ff. de ritu nupt. l. pen. C. de Senatusc. Maced.* & de his casibus accipienda est, *l. Fili. 84. de verb. sig.* De altero modo; liberis meis tutor esto, ait Imp. liberorum nomine contineri, & filium & nepotem, & c. *l. i. Liberos. l. i. & l. ius. 10. §. Paren. ff. de grad. & aff.* De tertio: Posthumis tutor esto; ait Imp. hęc quoq; nomine postumorum, ut liberorum, omnes liberos contineri, *l. i. Nomen. 164. ff. de verb. signific.* & sumpta sunt hęc ad verbum ex Vlp. *l. Si quis 5. & l. seq. ff. de testamentar. tut.*

De legitima agnatorum tutela. Tit. XV.

Rectē de legitima agnatorum: Nam triplex, & ferē quadruplex est legitima tutela; Agnatorum, Patronorum, Parentum & Fratrum, de quibus omnibus generibus sub uno titulo in Pandect. & Cod. hic distinctē sub. 4. tit. explicatur. Sciendum autem olim legitimam quoq; fuisse, quæ jam testamentaria est, & item eam, quæ nunc est dativa, sive Attiliana, eo; quod testamentaria 12. tab. confirmetur, & quod Attiliana sit ex *l. Attilia. reple Vlp. lib. reg. tit. 11.* Hęc tamen agnatorū & patronorum per eminentiam, ut loquitur Vlp. propter auctoritatem. 12. tab. etiam olim dicebatur legitima, *d. tit. 11.* Quare hodiē distinctionis causa hęc sola dicitur legitima, reliquæ duæ, una testamentaria dicitur; altera Attiliana sive dativa. Hęc autem propriē legitima verē est duplex: agnatorum & patronorum, *l. i. ff. de legit. tut.* Accessit & tertia parentum, sed minus propriē, *init. tit. de legit. parent. tut.* Quarta potest item dici, quasi legitima, quæ hodiē, est fiduciaria, *l. Adversus. 3. C. de except.* Hodiē nostris moribus nisi inter procures aut nobiles interdum, rarus est usus legitimæ agnatorum tutelæ, ut & parentum Argentorati.

Quibus autem testamento tutor datus non est] Ratio exposita est supra, cur prius spectetur tutor ex testamento, quàm legitimus; & prius hic, quàm dativus. *l. Si quis sub conditione. 11 ff. de testam. tut.*

§. I. Agnati sunt tutores.] Rectē sunt. Nam reliqui dantur vel testamento, vel à magistratu, legitimos nemo dat, sed lex ipsa facit tutores, *l. Legitimos. 5 ff. de leg. tut.*

Qui vocantur legitimi.] Scilicet per eminentiam, & directē, ut supra dictum. Vlp. tit. 11.

Sunt

Sunt autem agnati.] Hæc sumpta sunt ex l. *Sunt autem* 7. ff. de legit. tut. Definuntur autem agnati & cognati & distinguuntur in Jure duobus in locis: primum hic propter tutelam legitimam, quæ tantum agnatis deferitur: Secundo. § 1. infra. de leg. agn. success. propter hereditatem legitimam agnatorum: Nam hæc duo, tutela & hereditas, tanquam commodum & incommodum ad eosdem plerumque deferuntur, puta agnatos, l. *quo tutela* 73. de reg. iur. Videatur. & l. *Non facile* 4. ff. de gradib. & Vlp. d. tit. 11.

Cognati per virilis Sexus.] Legend. *Sunt autem agnati per virilis sexus personas cognitione conjuncti*. Ita enim libri veter. & Theoph. & d. l. *Sunt autem* 7. & d. § 1. infra. de legit. agnat. success.

Quia qui ex ea nascuntur.] Duo sunt juris principia: unum, in justis nuptiis, siue legitimis conjunctionibus, liberos sequi patrem: alterum in conjunctionibus illegitimis, liberos sequi matrem, l. *Cum legitima*, 19. ff. de statu hom. Sic hoc loco filius amittit, quia justæ sunt nuptiæ, sequitur non amittam, hoc est, matrem suam, sed patrem, hoc est, non agnoscitur matris suæ, sed patris cognatis.

§. Quod autem, &c. 2.

U T prior tutela est ex testamento; ita hæc ab intestato, pertinetque ad agnatos, quæ duo verba agnatorum & intestati, in l. 12. tab. posita hic explicantur. Et modo dictum de agnatis, nunc de intestato. Ut autem agnati verbum, ita & intestati duobus in locis exponitur, hic & infra, init. tit. de hered. quæ ab intest. Sed dissimiliter. Nam hic intestatus breviter ita definitur potest, Is qui nullum liberis tutorem dederit, vel qui sine tutore liberis dato decesserit, l. *intestatus*, 64. ff. de verb. signific. At in hereditate longè aliter definitur intestatus, d. initio infra. de hered. quæ ab intest. Et hoc est, quod ait Imp. quantum ad tutelam pertinet, quasi dicat, non quantum ad hereditatem.

§. Ultimo. Sed, &c.

D Ifferentia inter agnationem & cognitionem una, supra. in §. 1. hic exponitur, altera tantum hoc consilio, ut fiat veluti transitio ad tractatum de capitis deminutione.

Sed agnationis quidem jus.] Ait Imp. agnationem tolli capitis deminutione, cognitionem non item, l. *Amisione*, § *ultim.* & 2. ll. seqq. l. ult. ff. de cap. minut. Ratio different. est: quia agnatio est civilis; cognatio est naturalis, l. *Iurisconsultus*, 10. § *nomen*. 1. ff. de gradib. Capitis autem deminutio est civilis, l. *pen.* & l. *Eas*, 8. ff. de cap. min. Quare rectè agnatio per eam tollitur. Quid ita? Quia,

Quia, inquit Imperat. civilis ratio, &c. *l. Nihil tam naturale. 35. ff. de reg. jur. §. minus. 11. infra. de hered. quæ ab intest.*

Omnibus modis.] Hoc est, omni capitis deminutione: sed plerunque verbo, *capitis deminutionis, minima* intelligitur, quæ propriè civilis est, ut modo dict.

Plerunque perimitur.] Hac particula exceptio indicatur, puta si quis detur à patre naturali adoptandus extraneo. Hoc enim casu hodiè non tollitur agnatio, *l. pen. C. de adopt. §. sed ea omnia. 14. infra de hered. quæ ab intestat. & §. sed hodiè. 2. supra. de adopt.*

Non omnibus modis.] Hoc est, non tollitur cognatio capitis diminutione minima; tollitur tamen media, & maxima. §. *Quod autem. 6. infra. titul. proxim.*

De capitis deminutione. Tit. XVI.

Hic tractatus de Capitis deminutione, alio in loco ponitur in Pandec. quàm in Instit. Nam hîc, ubi de tutelis; in Pand. ubi de restitutionibus in integrum. Ratio autem hujus ordinis est; quia legitima tutela capitis deminutione tollatur, §. *sed & capit. 4. infra. quib. mod. tut. fin. & proinde Ulp. lib. reg. tit. 11. & Gajus, quem sequitur Imp. lib. 1. Inst. de tutelis, & de cap. dimin. eodem loco explicarunt. Ratio autem ord. in Pand. est hæc: quia ex restitutionis in integrum sex generibus unum est, quod propter capitis deminutionem conceditur, *l. 1. ff. de in integr. rest.* Dicendum autem & scribendum, *Capitis deminutio*: Ita enim semper vet. ut Festus in verbo: *Deminutus capite* & Pandect. Flor. Dicitur & minutio, ut tit. Pandect. de cap. minut. *l. 1. d. tit. 1. Si ex causa. 9. §. Papin. 4. ff. de minor. Minuere autem verbum, latinè idem est interdum, quod mutare, ut minuere propositum & institutum vitæ, *l. Nec audiendum. 17. in fin. & l. Eius. 16. ff. de oper. libert. Et ita Terent. in Andr. Nec tu ea causa minueris quæ facis. Unde capitis minutio, hoc est, mutatio, ut eleganter Fornerius. lib. 1. select. Iur. c. 26.***

Est autem capitis deminutio.] Hæc definitio est nominis potius quàm rei. Nam status & caput idem valent, ut & deminutio ac commutatio. Caput enim sive status propriè in jure de conditione personæ dicitur. Et hæc tria: caput, status, & conditio, ad hæc jura personarum, libertatem, civitatem & familiam pertinent, ut videre est in tit. Pand. de stat. hom. Sic autem definitur status mutatio, *l. Sive. 2. ff. de in integr. rest.* status permutatio, in *l. 1. ff. de cap. min.* & status commutatio, ut hîc est legendum ex libris veteribus. Nam & mox, in §. *minima. Sed status nominis commutatur.* Id autem notandum de verbo *status*, bifariam id sumi; latè, ut verbum capitis, & strictè, tantùm de familia & agnatione, d. §. *minima. infra. hoc tit.* Servus autem capite non minuitur, quia nullum habet *l. Liberos 3. §. ult. & l. seq. ff. de cap. min.*

Eaque

Eaque tribus modis accidit.] Imp. vocat tres modos; Ulpianus tres species, tit. 11. Paulus tria genera, l. ult. ff. de cap. min. Queritur cur non sint plura? Ratio est, quia tria tantum sunt quæ in civis Rom. persona considerantur libertas, civitas, & familia, ut ait d. l. ult. quæ tria doctè Terent. in *Eunuchis* his verbis complexus est: Principio dico eam esse liberam, civem Atticam, meam sororem, ubi id notat Donatus. Idem quoque Paulus, lib. 1. sent. tit. 7. Obstat, l. 1. § Si filius. 4. ff. de suis & legit. & l. Cognitio. 5. ff. de extraord. cognit. Ubi duplex tantum capitis deminutio adfertur; magna & minor. Dicendum; magnæ nomine, etiam maximam contineri, & mediam, l. 1. §. capitis. 8. ad Senatus cons. Tertul. l. 1. De usufruct. leg.

Aut minor.] Hæc & minor & media, & magna dici solet, d. l. 1. §. Si filius. 4. & d. §. capitis. & d. l. 1. de usufruct. leg.

§. 1. Quod accidit.] Tres modi maximæ capitis diminutionis, sive amittendæ libertatis hic exponuntur. Sant tamen & alii, ut assertio principis l. 1. §. Omnes. 2. C. de assert. toll. ut si quis in dilectu citatus non respondeat, l. Qui cum uno. 4. §. qui post. 9. ff. de remilit.

Servi pœnæ.] Hic modus Novo jure sublatus est, ut & sup. d. Nov. 22. cap. Quod autem. 8.

Vel his qui se.] Hic quoque modus desuetudine exolevit jam olim ut Græci Interpret. lib. 29. βασιλικ.

Vellibertis.] Liber vetus optimus habet, vel liberti, ut ingrati circa patronos condemnati. Quare legend. rectè coniecit Dominus Hotom. *vei libertis, ut ingrati, &c.* Nam ut ingrati condemnare; ita & ingrati actio dicitur, d. l. Liberti. 3. C. de libert. & eorum lib. Videtur autem hæc pœna & actio ingrati instituta ab Imp. Claud. de quo Suet. de ea est d. tit. C. de lib. & eor. liber.

§. 2. Quod accidit ei cui aqua & igni.] Interdictio aquæ & ignis & deportatio in insulam, ut duo pœnarum genera hic distinguuntur; effectu tamen non differunt. Nam olim hæc pœna dicebatur interdictio aquæ & ignis, quæ propriè dicitur exilium, l. Publicorum. 2. de public. jud. de qua Lactant. lib. 2. Inst. c. 9. Exulibus inquit, aqua & igni interdici solebat, adhuc enim nefas videbatur, quamvis malos, tamen homines supplicio capitis afficere; & proinde his duobus tanquam vitæ humanæ subsidus, interdicti velut morte affecti videbantur, l. Terent. 63. §. ult. ff. pro socio. Non enim licebat Romæ civem, licet noxium, ultimo supplicio afficere, eique spiritum & vitam adimere, ut ait Salust. in *Catilin.* Ut igitur in nuptiis aqua & ignis, tanquam vitæ & generationis alimenta adhiberi solent, l. pen. ff. de don. inter vir. & uxor. ita morte digni his duobus solent proliberi. Primus Imp. Augustus, ut indicat Dio deportationem introduxit, hoc est, eos, quibus aqua & igni interdici solet, in navem impositos curavit deportari in insulam, & ibi concludi, ne ut ante, vagandi libertatem haberent. Et hoc est quod in jure dicitur, depor-

L

tatio.

tationem successisse in locum interdictionis aquæ & ignis, *l. Rei. 2. §. Constat.* 1. ff. de pæn. l. 1. §. 11. quib. 2. de leg. 3. l. 2. ff. de pub. jud. l. Peculatus. 3. ff. ad l. lul. pecul. Ita hæc tria: Exilium, interdictio aquæ & ignis & deportatio idem valent; à quo differt relegatio, ut sup. d. §. cum autem. 1. & §. relegati. 2. quib. mod. jus. p. ar. pot. solu. Exilii tamen verbo generaliter accepto continetur & relegatio & lata fuga & deportatio, *l. Exilium. 5. ff. de interd. & releg.* Hoc primum. Alterū est de effectu deportationis; & ait Imp. hac amitti non libertatem, sed civitatem, *l. 1. §. Capitis. 8. in fin. ff. ad Senatusconsult. Tertul. Quicum. 14. §. 15 demū 3. ff. de bon. libert. l. 2. de pub. jud. l. Inter. 6. ff. de interd. & releg. l. Res. 2. §. 1. l. Sunt qui. dam. 17. ff. de pæn. sed obstat, *l. Cognitionū. 5. ff. de extraord. cognit.* ubi Callistratus videtur velle hac pœna adimi libertatē. Alii aliter respondēt. Nam Hotō. putat ea pœna verē libertatē adimi, *argum. l. 4. ff. de suis & legit.* Sed huic repugnāt loci innumerabiles. Rævardus *lib. 3. var. cap. 5.* verba Callistrati emendat, & pro *vel cum plebeius, legit, vel utiq; cum plebeius.* Gov. *lib. 1. var. lect.* putat verb. *liberratis* aliter accipiendum apud Callistratum, puta de libertate juris Quiritum, ut & Cic pro Cæcina, libertatem civilem, una cum civitate tolli demonstrat; cujus & Livius meminit, *lib. 5.* & eo videtur alludere *l. Et servorum. 5. ff. de stat. hōm.* Et sanē videtur Callistratus confusē admodum de statu ejusq; diminutione agere. Duo namq; genera tantū facit; unum quo fama tantum & existimatio læditur, salva manente libertate; quo nomine etiā civitatem complectitur, ut ex verbis est perspicuū, ut relegatione, ignominia, remotione à senatu, vel ab ordine, vel à curia. Alterum cum ita fama sive existimatio læditur, ut planē consumatur, amissa scil. libertate, quo item nomine rursus quoq; civitas contineri debet: quod fit inquit, magna capitis diminutione, ut metallo, opere metalli, & deportatione. Ut igitur priore genere sive modo duo confundit, relegationē & aliā quamlibet infamiam: ita & altero genere confundit maximam & mediam capitis diminutionem, unoq; nomine *magna* complectitur, & verbo *liberratis* utroq; civitatem comprehendit necessariō. Atq; ita si Callistrati disputationem confusam distinguamus; nō obstat huic loco, ubi distīctē omnia discernūt, nec opus erit aut verba Callistr. mutare aut cum Govean. aut Hotom. nova comminisci, &c.*

§. 3. quod accidit in his, qui cum sui juris] Hæc verba, *veluti si filius* f. planē sunt delenda, auctoribus libris manuscrip. Duos autem modos minimæ capitis diminutionis indicat Imp. Emancipationem & Adoptionem. Sed hodiē vix videntur hi duo modi aliquem capite minuere. Quid ita? quia sublata sunt veteres imaginariæ venditiones emancipationis, §. *præterea. 6. supra quib. mod. jus pat. pot.* Propter quas propriē hi modi erant species capitis diminutionis, *l. Liberos. 3. ff. de cap. min.* ut rectē admonuit idem Govean. *lib. 1. variar. lect. cap. 26.* Dicendum tamen, eos hodieque ad capitis diminutionem pertinere, eo quod familia per eos mutetur. Familiæ enim mutatio est status commutatio, *l. ultim. ff. de cap. minur.*

§. Ser-

§. Servus autem, 4.

Idem ait, d. l. Liberos, 3. in fin. ff. de cap. min. Et hoc est, quod dicitur servum manumissum videri novum esse hominem, l. Servus legatus. 27. §. Servo. 1. ff. de ad. leg. & quod dicitur manumissum incipere personam habere, l. Si p. amplius. 10. de opt. leg.

Quia nullum caput] Puta libertatem civitatem, & ut familiam; & ita argumentatur l. Sempronius, 26. ff. de usu & usufruct. leg. Capiti (inquit) deminutione vel morte perire non potest, quod nondum habuit.

§. Quibus autem, &c. 5.

Status est duplex: unus personæ, sive capitis, de quo hic & tit. de statu hom. Alter est status dignitatis, de quo in hoc §. & l. Cognationum 5. ff. de extr. cog. Prioris status mutatio, est capitis deminutio; hujus non item, ut h. & d. l. 1. & l. Senatorem 3. ff. de senator ubi si senator moveatur senatus, mutat statum dignitatis; non tamen capite dicitur diminui, ut nobilis à principe vel Rep. mulctatus jure nobilitatis, mutat statum dignitatis, sed non personæ; hoc est, capite non minuitur. Idem est in milite, qui mutat militiam, d. Desertorem. 3. §. pena 1. & l. Non omnes. 5. §. 1. ff. de re milit. & d. l. Cognationum 5. de extr. cog. Hic autem promota, legend. motum. testib. lib. vet. (Idem est; si tamen veritas in re pusilla constare debet.

Quod autem] Hæc pertinent ad §. ult. supra de legit. agn. tut. & proinde à quodam hinc illuc sunt translata. Non recte tamen, tum quia repugnant libri; tum quia Impet. prius capitis deminutionis species distinguere voluit, quam eorum effectum in cognatione exponere. Quod igitur dict. in d. §. ult. Jus cognationis non tolli capitis deminutione: id Imp. hic interpretatur accipiendum de minima cap. deminutione: Nam media & maxima, tollit etiam ipsum jus cognationis, ut servitute aut deportatione, l. Is qui 7. ff. unde cogn. l. 2. ff. ad SC Tertull. l. Homo liber. 21. ff. de stat. hom. Summa hæc est: cognationem tolli minima etiam capitis deminutione; cognationem tolli tantum maxima & media. Sed obstat quod cognatio sit naturalis, & proinde videatur non posse tolli ulla capitis deminutione, ut videre est in nuptiis, in quibus etiam servilis cognatio consideratur, l. Adoptivus. 24. §. Serviles. 2. de ritu nupt. Sed dicendum: cognationem bifariam considerari: vel planè naturaliter, ut fit in nuptiis & delictis, vel propter jura inter cives Rom. communia, tam civilia, quàm juris gent. Et quod ad civilia attinet, cognatio media capitis deminutione tollitur, ut deportatione, puta in successione, & tutelis, l. Sunt quidam. 17. ff. de pen. Quod ad ea, quæ sunt juris gentium: Cognatio tollitur maxima capitis deminutione, hoc est, servitute, l. quod

L 2

at fin. t.

attinet. 32. de reg. jur. Nam servus factus amittit cognationem & civili jure & jure gentium, deportatus tantum jure civili, emancipatus nullam amittit, sed agnationem tantum. d. l. sunt quidam. 17. l. Si quod. 64. de cond. indeb.

Et ne quidem si manumissus.] Ait maxima capitis diminutione servum factum cognationem semel amissam, si idem libertatem recipiat, non tamen recipere cognationem. Ratio est: quia manumissio non est modus inducendæ cognationis, sed libertatis, l. Is qui. 7 ff. unde cognati. d. l. Homo liber. 21. ff. de statu hom. Excipitur is, qui principis beneficio recipit libertatē in integrum restitutus: Hic enim & cognationem & agnationē & omnia jura recipiat, l. ultim. c. de sent. pass. §. Cum autem. vers. pari supra. quibus modis tu potest solu.

§. ult. Cum autem ad agnatos.] Hic redit ad tutelam, quæ defertur ex l. 12. tab. agnato proximo. De verb. agnati jam dictum supra. init. tit. de legi. agn. tut. hic de verb. proximi. de quo & in l. Proximus. 92. l. Proximi. 155. de verb. sign. Ait igitur, si plures sint agnati, si ejusdem sint gradus, tutelam deferri ad omnes: si diversi deferri ad proximos. l. Si plures. 9. ff. de legi. tut. Ratio est petenda ab hereditate, in qua eadem fit interpretatio §. si plures. 5. infra de legi. agnat. success.

De legitima patronorum tutela. Tit. XVII.

UT in hereditate, ita & in tutela prius de ingenuis; postea de libertinis explicatur, ut infra. lib. 3. tit. 2. & tit. 7. de success. libert.

Quæ & ipsa legitima.] Tutela hæc patronorum, qua patroni sunt tutores suorum libertorum, hoc est, servorum à se manumissorum, cur dicatur legitima, ratio & causa hic exponitur: quia scilicet ex l. 12. tab. interpretatione sive mente & sententia descendat, l. Tutela 3. ff. de legi. tut. Vlp. tit. 11. §. 3. Et in hoc differt hæc tutela patronorum à tutela agnatorum; quod agnatorum est ex verbis Legis, hæc ex sententia, d. l. Tutela. 3. utraque tamē rectè dicitur legitima; Nam in jure legitimum dicitur, tam quod ex mente est, quàm quod ex verbis, l. Nominis. 6. §. 1. de verb. sig.

Eo enim ipso.] Ostendit quomodo hæc sit ex mente sive sententia l. 12. tab. Nam sententia l. hæc est: ut tutelæ onus ad eum pertineat, qui habeat commodum hereditatis, ut fit in agnatis l. Quo tutela. 73. de reg. iur. & hic in vers. quia plerunque. At hereditas liberti patrono defertur ex l. 12. tab. etiam ipsis verb. leg. de qua infr. init. d. tit. de success. libert. Ergo legis hæc mens quoque est, ut idem patronus tutelam liberti sustineat.

Quia plerunque.] Est insignis regula jur. d. l. Quo tutela. 73. de regul. iur. Duæ sunt exceptiones præcipuæ; Una hic adfertur, in ver. Ideo, &c. Altera est de minore: Nam minor agnatus habet emolumentum successionis, sed non potest esse tutor, §. ult. infra. de Fiduc. tut.

Ideo

Ideò autem diximus plerunque] Exceptio prioris regulæ exponitur, patronam pupillo suo liberto heredem esse, tutorem non item, *l. 1. §. 1. & §. ult. ff. de legi. tut.* Quod autem hic de patrona specialiter, idem verum est de omni femina, *d. l. 1. §. 1. l. pen. d. l. Quo tutela. 73. l. Tutela. 16. & l. ult. ff. de tut. l. 1. ult. 26. ff. de test. tut. l. 1. C. quando mulier tut. off. fungi.* Ratio est: cur mulier tutelæ officio fungi non possit: quia tutela est munus virile, & publicum sive civile, *d. l. 16. & d. l. ult. & d. l. pen. §. 1. infra de excus. tut.* Excipiuntur avia & mater, quæ ex nova constitutione Valentiniani tutelam liberorum à principe impetrare possunt, si secundis nuptiis, & Senatusconsulto Vellejano renuncient, *l. 2. & 3. d. tut. quando mulier. Nov. 72. & 94.*

Plerunque] Hanc particulam Tribonianus etiam interjecit, in *d. l. Tutela. 16.* ut & alias eam interjicere solent, ut in *l. Solutum. 11. §. per liberam. 6. ff. de pignorat. act.* Hæc quoque verba in *d. l. ult. ff. de tutel. Nisi a principe filiorum, &c.* sunt adjecta à Tribuniano, propter *d. l. 2. Valentiniani.*

De legitima parentum tutela. Tit. XIIIX.

Exemplo patronorum pater, qui filium emancipat, hoc est, manumissor, solet comparari patrono tam in hereditate, quam in tutela. De hereditate dictum supra §. *præterea. 6. quib. mod. ius pot. solu.* & explicatur in §. *ult. infra de legit. agnat. success.* Ut igitur patronus liberti tutor est legitimus: ita & pater manumissor filii impuberis manumissi sive emancipati tutor est & dicitur legitimus, ut hic & *l. Si superflue. 5. C. de dol. mal.* Rectius tamen patronus dici potest legitimus: quia ex sententia *l. 12. tab.* Pater autem neque ex verbis neque ex sententia est legis tutor, & proinde vicem legitimi tutoris sustinere dicitur, *l. Tutela. 3. §. ult. de legit. tut.* Et olim dicebatur tutor fiduciarius, cum emancipatio fieret veteribus sollemnibus observatis, & contracta, ut loquebantur, fiducia, teste *Vlp. tit. 11 §. qui liberum. 5.* De qua fiducia *d. §. ult. de legit. agnat. success.*

De Fiduciaria Tutela. Tit. XIX.

Et & alia tutela, quæ fiduciaria appellatur] Fiduciaria tutela duobus modis dicitur. Nam pater manumissor olim dicebatur fiduciarius tutor; hodie legitimus, ut modo dictum. Deinde fiduciarii tutores sunt vel pater vel fratres, vel patrui impuberum emancipatorum, sive liberorum sive fratrum, aut fratris filiorum, hoc est, eorum qui emancipatione desierunt esse agnati. Nam si hi impuberes non essent emancipati, sed mansissent in familia, hoc est, agnati eorum, tutela diceretur legitima agnatorum. Solet tamen hæc quoque tutela ad legitimam referri, & proinde de ea agitur sub tit. *P. inde est, de legit. tut. l. Quo defuncto. 4. d. tut.*

L 3

Nam

Nam si pater.] Legend. *Nam si parens*, ut & libri vet. & verb. sequentia: *filium, nepotem, &c.* ostendunt.

Legitimam.] Quæ dicitur legitima parentum, *de quâ modo dictum.*

Si liberi virilis sexus.] Quia scilicet fœminæ tutores esse non possunt.

Fiduciarii tutores.] Legend. *Fiduciarii tutores filiorum suorum, vel fratris & sororis vel ceptorum, &c.* Tres enim gradus sive casus hujus tutelæ fiduciariæ hîc afferuntur. I. est filiorum, II. fratris & sororis, III. Ceterorum, hoc est filiorum fratris. I. exponitur in verb. *Nam si parens filium, &c.* ut parens, hoc est, avus ex filio habens nepotem impuberem, eum emancipat, & fit ejus tutor legitimus, quia emancipavit. Ipse autem avo mortuo, filius, hoc est, pater hujus nepotis adhuc impuberis fit tutor, non legitimus ut avus; sed fiduciarius. Cur non fiat legitimus? Ratio dicitur infra in ver. *atqui.* Secundi hoc sit exemplum; pater duos habens filios, puberem & impuberem, hunc emancipat & ejus, ut dictum, fit tutor legitimus, patre mortuo pubes alter fratrum fit tutor hujus impuberis emancipati non legitimus ut pater; sed fiduciarius. Tertii exemplum sit hoc: Avus duos habens filios, & ex altero nepotem impuberem, hunc nepotem patruo mortuo emancipat avus ejusq; fit tutor legitimus ipse mortuo, filius avi superstes, hujus nepotis patruus fit tutor; sed fiduciarius: Ex his autem tribus casibus, in primo si nepos non esset emancipatus, mortuo avo non haberet tutorem amplius, quia in patris sui potestatem recideret: in duobus reliquis casibus haberet tutorem: sed legitimum: puta agnatum fratrem in secundo: patruum in tertio. Et ita sæpe fratres fratrum aut sororū & patruī dicuntur legitimi tutores, *l. Si reliquero. 3. ff. de legit. tut. l. Tutor. 19. ff. ad senatusc. Vellei. l. Adversus. 3. C. de except.*

Atq; patrono.] Differentia inter liberos patroni & parentis, ejusque differentie ratio hîc exponitur. Differentia hæc est: quod filius patroni est tutor legitimus liberti paterni: filius parentis est tutor emancipati à parente non legitimus, sed fiduciarius, *ut jam dictum.* Differentie hujus ratio, quod filius patroni idem jus habeat quod patronus, filius parentis non item. Jus hoc est duplex: primum in potestate positum, *de quo hîc*: secundum in hereditate, *l. 1. §. Liberos. 5. ff. si a par. quis manum.* Quare ut in potestate, & in hereditate differunt, ita & in tutela merito differre debent, ut, ad patrem pertinet successio emancipati: ad liberos patris non pertinet, *d. §. liberos. 5.* At liberti successio tam ad patronum, quam ad ejus liberos pertinet ex *l. 12. tab. Ergo & tutela legitima, infra de success. libert.*

Ita tamen hi.] At Imp. hos fiduciarios tutores non ante tutores esse, quàm si sint perfectæ ætatis, hoc est 25. annorum. Notandum breviter, veteri jure testamentarios & dativos tutores debuisse esse 25. annorum: legitimos potuisse esse minores, *l. Quæro. 2. §. ult. ff. de testament. tut. l. ult. C. de legit. tut. Vlpian. tit. 11. §. ex lege Julia. 20. ubi legendum, si legitimum tutorem pupillus non*

lum non habeat. Ita Cujacius ex veteri Cod. lib. 17. observat. cap. 28. & §. item ex senatus consulto, 22. versu idem que permisit, d. tit. 11. Novo jure omnes debere esse 25 annorum ex Constit. Justin. d. l. ult. c. de legit. tut. Et hoc est quod ait: quod nostra constitutio, &c. de qua Constit. & infra §. item major, 13. de excus. tut. Quare in l. Quod defuncto 4. & l. Si reliquero, §. ff. de legit. tut. Tribonianus hæc verba Constit. si perfecta sint ætatis, interpoluit, ut in l. Non solum 10. §. & v. si liberum 7 ff. de excus. tut. interjecit Græca verba quædam de 25. annis. Quod autem hic Dominus Cujacius putat jure veteri non tantum legitimos, sed etiam dativos potuisse esse minores, verum non videtur: Nam testamentarii & dativi, si dativi essent minores, non poterant esse ante annum 25 §. furiosus. 2. supra qui test. tut. dar. poss. Legitimi autem poterant esse, sed tantum non cogebantur, hoc est excusari poterant usque ad annum 25. d. §. item major 13. illi testamentarii & dativi non excusabantur, non opus habebant excusatione, quia esse non poterant. Hodie nulli opus habent excusatione, hoc est, ne legitimi quidem: quia esse non possunt ex novo jure, d. §. item major, & d. l. Non solum. 10. §. si liberum. 7. Nec obstat l. Quæro. 32. §. ult. ff. de testam. tut. & d. l. 10. §. 7. ubi libertus à patrono datus tutor liberto patroni minor 25. annis, non oneratur tutela ante annum 25. id quod ex jure communi: quia testamentarius tutor minor esse non potest. Sed in liberto dubium esse poterat. Quid ita? quia libertus propter solum beneficium à patrono acceptum etiam ante legitimam ætatem onus tutelæ liberorum patroni videbatur suscipere debere.

De Attiliano tutore, & eo qui ex L. Julia & Titia datur. Tit. XX.

Ratio ordinis exposita est supra sub tit. de tutel. cur, inquam, prius de testamentario, deinde de legitimo, tandem de dativo sive Attiliano tutore explicetur, hæc nimirum: quod dativo non est locus quamdiu vel est testamentarius vel legitimus, ut huius init. tit. in verb. si cui nullus, &c.

De Attiliano.] Ita & ab Ulpiano dicitur tit. 11. §. lex Attilia, 18. quos, inquit, Attilianos tutores appellamus, aliàs & plerumque dicuntur dativi, l. Dativus, 7 ff. rem pup. salu. for. l. ult. c. de legit. tut.

Si cui nullus omnino tutor.] Dux sunt partes hujus tituli. In prioribus casibus exponuntur, quibus est usus tutoris dativi, sive in quibus hic tutor detur, in altera à quibus detur. §. sed ex his legib. & init. h. tit. Casus autem in quibus detur, sunt duo summi: unus si nullus planè sit tutor, vel ex testamento vel ex lege: alter si sit quidem aliquis vel ex testamento, vel ex lege, sed impediatur. Impedimenta autem sunt varia: ea tantum hic quatuor exponuntur. Conditio, dies, aditio hereditatis & captivitas §. sed et si in testamento. Sunt tamen & alia, ut absentia tutoris: Nam absente tutore, pupillo ad

adeun.

adeundam hereditatem datur alius tutor, & non curator: quia aditio hereditatis est actus legitimus & sollemnis. In sollemnibus autē tutor adhiberi solet; curator non item, *l. Tutor. 27. ff. de appellat.* Ratio autem cur hīc tutor non possit dari, nisi planē nullus sit tutor, hæc est, quia habenti tutorē tutor dari non possit, *tototit. C. In quib. casib. tut. habenti tut. dar.* qua in re differt tutor à curatore; qui potest dari curatorē habenti, *l. Ventri. 20. § 1. ff. de tut. & curat. dat. ab his. & c.* Ratio hujus differentiæ est: quia tutor datur personæ; curator rebus. At persona est individua, res sunt dividuæ, *l. Stipulationum. 2. ff. de verb. obligat.* Et proinde tutor datus pupillo, totam ejus personam ita occupat, ut alteri amplius locum non relinquat. Curator autem quia, ut dictū, rebus datur, facilè locum recipit, hoc est, res in quibus officium suum administrat. Et hoc est fundamentum totius hujus loci de dativo tutore, quod scilicet tutorem habenti tutor non detur. Ab hoc autem fundamento sive principio juris quidam excipi videntur, *sed de eo latius infra §. interdum. §. de curat.*

Et dabatur in urbe quidem à prætore] Altera pars hujus tit. est de magistratibus, à quibus tutores dentur, quique jus dandi tutores habeant. Nam id generaliter notandum: tutoris dationem ei soli competere, cui nominatim lege vel constitutione data est, *l. Muto. 6. §. tutoris. 2. ff. de tutel.* Tria autem tempora sive jura hīc distinguuntur, de primo, *hic*, de reliquis, *infra §. sed ex his legib. & seq.* loca quoque tria sunt distinguenda; urbs sive Roma, provinciæ, & municipia sive civitates. Hīc duo tamen loca distinguuntur: urbis & provinciæ; sed & civitatum fit mentio, *§. nos autem.* Et primo quidem tempore jus dandi tutores erat penes prætorem urbanum & Tribunos plebis idq; in urbe; Nam provincias tum nondum habebant, postea acquisitis provinciis, jus quoque dandi tutoris datum est præsidibus earum, *Ita hic Imp. & Vlp. tit. 11 §. lex Attilia, 18. & Liv. lib. 39. ubi de Hispala tutore, inquit, à Tribunis & prætore petito.*

Et majore parte] Hoc est sex; erant enim decem, *l. 2. §. Ergo ex his. 34 ff. de orig. jur. Liv. lib. 3. & Dionys. lib. 6. & 10.*

Ex lege Attilia] De his veteribus legibus præterquam hic, & in d. tit. 11. nihil reperitur. Id tantū hic notandum, quod dixi tutoris dationem certa lege mandari, *d. l. Muto. §. §. Tutoris. 2. D. de Tutel.*

§. Sed etsi in testamento, & c. 1.

Duo summi sunt casus, ut modò dictum, in quibus tutor à magistratu detur: prior est, si nullus est vel ex testamento, vel lege, de quo casu jam dictum, alter, si est quidem sed impediatur: de quo hic. Et primum si tutor testamento datus sit sub conditione. Nam hic pendente conditione, quia tutor non est, ejus loco datur alius à magistratu, *l. Si quis sub conditione. 11. ff. de test. tut.*

Aut

Aut ex die certo.] Ut post biennium tutor esto. Quare medio tempore dum transeat biennium, alius datur, *d. l. Si quis sub conditione. 11.*

Item si putè.] Aliud impedimentum tutoris testamento dati, puta de liberatione heredis de adeunda hereditate. Nam dum heres deliberat, sive dum hereditas nondum est adita, interea alius datur, *d. l. Si hereditas. 10. ff. de test. tut.* Nam his tribus casibus testamento quidem datus est tutor, sed quasi non sit medio hoc tempore habetur, quia tamen speratur, non legitimus, sed datus interea contineatur. Si enim ne speraretur quidem, ut quia testamentum non valeret, vel hereditas non adiretur, jam statim locus esset legitimo, non dativo, *d. l. Si nemo. 9. l. iure. 26 §. ult. & l. seq. ff. de test. tut.*

§. 2. Ab hostibus quoque tutore capto, &c.] Aliud impedimentum, jura captivitas tutoris. Nam quia jus reditus speratur, medio tempore alius datur à magistratu: medio namque tempore tutoris captivi jus est in suspensio, ut de patria potestate, *d. §. si ab hostib. supra quib. mod. jus pot. solu. l. i. §. si apud hostes. 2. ff. de leg. tut.* Olim & alia erant causae, quibus tutor à magistratu dabatur, ut litis causa, dotis causa, ut propter adversam valetudinem, aut lemmam tutoris, teste *Vlp. tit. 11. in fin.* Sed inscurator dari solet, *d. §. interdum §. 5. & §. seq. infra de curat.* Quare Tribonianus, quod ICti scripserat, Tutor mutavit in Curator, ut *l. Qui habet. 3. §. si pupillus. 4. & seq. l. Quod. 4. & l. Solet. 13 ff. de tutel. l. Si plures. 24. ff. de test. tut. l. Non tantum. 7. ff. de tut. & cur.*

§. Sed ex his legibus, &c. 3.

Hic de secundo tempore, quo datio tutoris pertinet ad Coll. & Praetores ex Constitutionibus & ex prioribus legibus Atilia & Julia Titia, Consulibus id dedit Imp. Claudius, de quo Sueton. sanxit, inquit, ut pupilli extraordinem tutores à Coll. darentur. Eorum fit & mentio in *l. 1. ff. de confirm. tut. & in vita Marci Imp. apud Capitolinum.* Et si autem id quoque datum est Coll. tamen praetori urbano semper remansit haec jurisdictio, ut mox. Postea Imp. Marcus praetorem tutelarem fecit, cum ante tutores à Coll. peterentur, ut diligentius de tutoribus tractaretur ut *Capitolinum*, cuius praetoris tutelaris fit mentio in *l. 1. C. de tut. illust. & c. l. 3. & 4. C. The. de tut. Vlp. quoque scripsit librum de officio praetoris tutelaris, l. Titia. 3. l. Titia. 5. l. si tribunus. 9. ff. de exco. tut. & Paul. ut videre est in indice praefixo Pandect. Flor. Et si autem hic praetor tutelaris jam erat, tamen & praetor urbanus jus quoque dandi tutoris retinebat, ut perspicue indicat, *Vlp. d. tit. 11 §. lex Atilia, §. ex lege Julia, §. morib.* Nam id non est novum, ut ejusdem rei jurisdictio ad plures pertineat, ut & mox in 4. sed hoc 4. e. quoniam hanc tempore praefectus urbi habuit jus dandi tutoris, per *l. Roma. ff. de exco. tut.* Credo ex constit. sive Epistola Imp. Severi celeberrima de off. praefect. urbi, *l. 1. in princ. ff. de off. praefect. urbi. l. Tutor. 3. §. 1. de susp. tut. l. ult. de off. praefect. vig.* Et hoc in urbe. In pro-*

M

vinctus

vinciis nihil hoc tempore mutatum, ut neque in municipiis sive civitatibus, de quibus infra. Id tantum mutatum, quod satisfactio exigatur à tutore, & quod tutores cogantur administrare, quæ duo primo tempore non curabat prætor. Id quoque notandum, hos dativos tutores dici tutores ex inquisitione, ut hic in vers. *tutores ex inquisitione*, quæ inquisitio in his tribus consistit, in moribus, facultatibus, & modo petendi tutelam, h. e. an non se obtruserit, an non pecunia tutelam redemerit, l. *Si plures*, 3 § *quamvis*, 3. ff. de administ. tut. Hi autem dativi tutores ex inquisitione dari dicuntur proprie, eo, quod reliqui, hoc est, testamentarii & legitimi sint tutores sine inquisitione, videantur hi loci, l. 4. l. *Si nemo*, 19 §. 1. ff. de testam. tut. l. 1. 2. 5. 6. 7. §. 1. ff. de confirm. tut. l. *Si impuberi*, 13. in fin. l. *In dando* 18. l. 21. §. 1. & seqq. l. *Seia*, 26. ff. de tut. & cur. dat. l. ult. in fin. ff. qui petant. tut. d. l. § *quamvis*, 3 ff. de administ. tut. C. in tit. 7. Interdum tamen & dativi sunt sine inquisitione, ut in l. ult. C. de magistr. conven. Sed tum interponitur satisfactio, quæ alioquin in dativis non est necessaria, ut dicitur infra init. tit. de satisf. tut. Omnes igitur tutores, vel dicuntur dati ex inquisitione, ut dativi, vel dati simpliciter, ut reliqui.

§. Nam supradictis legibus, &c.

Duo in hoc secundo tempore sunt, quæ in primo non erant. Prius est de cautione sive satisfactione, rem pupilli salvam fore, de qua infra d. tit. de satisf. tut. ubi & de hoc loco disputabitur, de origine hujus cautionis, sitne ea ex Constitutionibus ut indicat hic locus, an ex Edicto prætoris, ut indicat initium d. tit. Alterum est de compellendis tutoribus ad tutelæ administrationem, nam tutor cogi potest extra ordinem, hoc est, remediis prætoris, multa vel auctoritate prætoris tutelam gerere & administrare, l. 1. & l. 1. a § *geffisse autem*, 1. ff. de administ. tut. l. *Si quis*, 9. ff. de muner. & honor. l. *Tutor*, 3. de susp. tut. Id autem notandum, hæc duo non esse propria hujus loci: nam hæc coactio ad omnes tutores pertinet, cautio maximè ad legitimos. §. 1. infra de satisf. tut.

§. Sed hoc jure, &c.

Tertium jus ætate Justiniani usitatum, & proinde diligentissimè attendendum. Ergo ut locorum, ita & magistratuum, quibus jus est dandi tutoris trimembris est differentia. Velenim est urbs Roma vetus & nova, vel sunt provinciæ, aut *διοικήσεις*, vel civitates singulæ, & municipia. Sic & magistratus vel sunt urbani, vel provinciales, vel municipales, sed hi propriè magistratus, illi magistratus P. R. dici solent l. *Venti*, 20 ff. de tut. & cur. & ita tit. Pand. & C. de magistr. conven. & lib. 1. C. tit. de magistr. munu. In ipsa igitur urbe jus dandi tutoris habent hi tres, l. præfectus urbi, ut hic, §. 1. & §. sed solet, infr. de cur. d. l. pen. §. *Roma*, d. l. 1. C. de tut. illust. pers. l. 2. C. quando mulier,

mulier tut. off. II. prætor ut puta tutelaris, d. l. 1. C. de tut. illustr. pers. & passim. III. Quæstor novus Justinianus, ex novell. 80. In provinciis sunt earum præfides, eorumque legati ut hic & d. §. sed solent, l. 1. §. 8. 27. ff. de tut. & cur. dat. l. 5. & seq. C. eod. & pass. In civitatibus habent magistratus jus dandi tutoris, non tamen sine jussu & mandato præsidum vel prætoris. Debet enim civitatum magistratus tutorum nomina vel prætori vel præfidi indicare aut mittere, ut ipse videat, an vel ipse tutorem dare, vel magistratui dandum mandare velit, ut hic & l. l. 3. l. 1. bi. 19. §. 1. l. Divi. 24. l. ult. ff. h. tit. d. l. Neque. l. Tutores. §. de confirmat. tut. l. 1. §. 2. & 3. l. 2. ff. de magist. conven. l. 1. 3. & 5. C. eod. Absentibus autem magistratibus, ordo, hoc est, Decuriones idem facere debent d. l. 1. bi. 19. Id autem notandum municipalium magistratuum diversa quoque fuisse genera & nomina: plerumque erant Duumviri, l. 1. §. si inter. 9. ff. de magist. conven. & civitatis Alexandriae proprio nomine vocabatur Juridicus, de quo est tit. Pandect. & C. de off. præf. Alexand. Tandem etiam defensores sunt instituti, de quibus item est tit. C. de defensorib. civitatum, qui plerumque distinguuntur ab ipsis magistratibus ut d. tit. de defensorib. & d. tit. de magist. municip. & hic, qui erant velut Tribuni plebis in urbe olim, ita hi in Civitatibus erant, & dicebantur defensores plebis, de quibus Novell. 1. Quod autem dictum magistratus municipales tutorem dare non posse, sine jussu præsidum vel prætoris: id correctum est ab Imperatore Justiniano aliqua ex parte. Nam constituit Imperator, ut si pupilli facultates sint intra 10. solidos, jussus non sit necessarius; si ultra, ut sit necessarius ex jure veteri, sed tantum jussus loco vult accedere consensum, siue auctoritatem Episcopi: & hac de re fuit constitutio Justiniani Græca, quæ desideratur in situ. tit. C. qui dare tut. vel cur. Mores nostri mirifice variant. Nam in aliis quidem civitatibus certus est magistratus tanquam prætor tutelaris dandis tutoribus constitutus, in hac civitate datur à Senatu, & XXI. viris

Usque ad 10. solidos.] Hoc est si non essent majores quingentorum solidorum: itaque in & infra loquitur Imperator, §. alia 2. versic. & cum retro, de don. Quare non rectè Continus, usque ad exponit exclusivè hoc est, citra.

Solidos.] Solidus ætate Justiniani & paulo priorum Imp. dicebatur, qui tempore jurisconsultorum nostrorum dicebatur aureus. Valebat autem centum sesteris sive 25. denariis teste Dione. Denarius autem duobus heffibus & dimidiato Germanico ferè æstimetur, sed hac de re latius infra in d. vers. & cum retro.

Id est magistratus.] Scilicet municipales: Græci vocant *σπαρτυς*: ut defensores vocant *ἐκδωκς*, Theophil. hic. & Novell. 15. Nihil autem hic mutandum videtur: tum quia libri veteres nihil mutant, tum quia hi tres defensores magistratus, & juridicus rectè distinguuntur, ut in C. lib. 1. tit. ult. pen. & antepenult.

M 2

Legiti-

Legitima cautela.] Ait tutorem ab his tribus datum, cogi satis dare rem pupilli salvam fore: cum tamen illi dativi, hoc est, dati a prætore vel præfide, non satisdant, *qua de re infra § 1. de satisf. tut. vel cur.*

Videlicet eorum periculo.] Ait hos tres & satisfactionem exigere debere & suo periculo, hoc est, si non satis idoneos fidei iutores acceperint, ipsos præstare debere, *de quo infra d. tit. § ult.*

§. Impuberes, &c. 6.

Idem ferè ait l. 1. ff. de minor. l. ult. ff. de legit. tut. §. item in ior. 13. infra de excus. tut. & Cice. eleganter lib. 1. eff. incantis ætatis incertiam, senum prudentia constituendam & regendam esse. Est a. hæc causa tutela, de qua & in definitione tutelæ supra in verb. ad cunctum cum &c. Est enim hic §. non proprius huius tituli, sed communis totius tractationis de tutelis. Videtur autè Imp & hunc, & proximū §. hic attexisse, ut tutorem officii sui admoneat, priusquam tractet de auctoritate ejus, nimirū tutoris fidei & tutelæ, permillum quidem esse & pupillum, & ejus res ac negotia; sed tamen commillum potius quam permillum, ut eleganter Cic. pro Rabir. post. hoc est, ut meminerit, suæ administrationis reddendam sibi rationem, *de qua mox.*

§. 7. Cum ergo pupillorum.] Hic de ratione & de administratione breviter monet Imp. cui respondet tit. & Pand. & C. de administ. & peric. tut. &c. ubi copiosè explicatur de tutoribus tam negotia gerentibus quàm non gerentibus, qui notitiæ causa dati & honorarii dicuntur. Utrique tamen, & gerentes & honorarii per æque tenentur pupillo l. si plures. 3. §. 1. ff. de administ. tut. l. Quod si forte, 14. §. 1. ff. de solut.

Post pubertatem.] Actione tutelæ, ait Imp. tutores cogi reddere rationem, idque post pubertatem, hoc est, finita demum tutela, l. Nisi. 4. & l. Si tutor. 9. §. ult. & l. seq. l. Si tutor. 13. ff. de tut. & rationib. distr. Nam inquit Ulp absurdum est, à tutore rationem administrationis negotiorum pupilli repolci, in qua adhuc perseverat.

De auctoritate tutorum. Tit. XXI.

Hic tit. respondet tit. Pand. de auctoritate tut. & tit. C. de auctor. prest. Differunt autem hæc duo: Negotium gerere, & auctoritatem interponere, sive auctorem fieri. Nam si pupillus gerat negotium auctoritas tutor interponit auctoritatem; hoc est, tutoris auctoritas non est necessaria; nisi cum pupillus ipse negotium gerit: ut cum contrahit, adit hereditatem; non cum tutor gerit negotium. Et hæc est causa, cur tit. de administ. distinguatur à tit. de auct. tut. hoc est, in priore de negotiis, quæ gerit tutor; in hoc de negotiis, quæ pupillus gerit, explicatur. Duo ergo præcipua tutoris sunt

ris sunt officia: gerere negotia, & interponere auctoritatem, *teste Vlp. tit. ii. § pupillarum*. Sic enim ait pupillorum pupillarumque tutores & negotia gerunt, & auctoritatem interponunt: mulierum autem tutores (sed hæc mulieris tutela, ut supra dict. jam pridem exolevit) auctoritatem duntaxat interponunt.

In quibusdam causis necessaria] Exponit Imp. & exemplis & regula utigni de auctoritate tutoris, in quibus causis aut negotiis, quæ a pupillo geruntur, ea sit necessaria aut non. Reg. hæc est: In iis causis eam esse necessariam, ex quibus pupilli conditio deterior fiat; in quibus melior, non esse necessariam. Eaque regula iteratur & infra § nunc admonendi. 2. quib. aucto. tu. vel non. § pupillus, 9. *infra de nat. sup. l. Contra, 28. ff. de pact. l. Obligari, 9. ff. de auct. tut.* Eademque reg. obtinet in prodigo & furioso, *l. is cui bonis, 6. ff. de ver. oblig.* Ratio hujus reg. est favor pupilli & infirmæ ætatis aut consilii huius personarum.

Unde in iis causis.] Prioris reg. exempla adferuntur. Verbi gratia: causæ in quibus rem suam meliorem faciunt, sunt stipulatio, donatio, legatum, mutuum, item motus obligationes, hoc est, contractus ex quibus mutua nascitur obligatio, ut emptio, locatio, mandatum, societas, depositum, &c. qui tamen motui contractus ita sunt accipiendi, ut qui cum pupillo contrahit, ex iis obligetur pupillo; pupillus non item. Harum quoque in numero causarum sunt modi adquirendi, ut bon. fid. possessio, traditio, usucapio, legatum, ut modo dictum & donatio. Sed hi duo modi adquirendi, hereditas & bonor. possessio, & hic tertius, hereditas fideicommissaria, id habent singulare, ut in iis semper necessaria sit tutoris auctoritas: tum quia ex iis pupillus obligetur ex quasi contractu, tam legatarius quam creditoribus hereditariis; tum quia in heredibus multa sunt metuenda: vexatio, negotiorum multitudo, cumulus æris alieni, quidam offensæ, ut invidia, &c. *ut eleganter ait Vlp. l. Qui poterat, 4. in fin. ff. ad Trebell.*

Quamvis illis lucrosa sit.] Quamvis locuples sit, inquit Vlpian. *d. l. 4.* quod petrarum esse indicat, *l. Si hereditatem, 32. ff. mand.* ubi ait legatum semper esse lucrosum, hereditatem interdum, hoc est, plerumque esse damnosam.

At invicem pupilli non obligantur.] Rationem adfert Cajus: quia sine tutoris auctoritate alienare nihil possunt, *l. Obligare, 9. ff. hoc tit.* Ratio autem hujus loci est hæc: quia rem suam meliorem facere possunt; deteriorem non item, *l. Si id quod, 7. §. 1. ff. de res. vend. l. Iulianus, 14. §. si quis a pupillo, 29. ff. de act. empt.* Queritur hoc loco an pupillus obligari possit. Et distinguenda est obligatio civilis a naturali, & rursus ex contractu & ex delicto. Et dicendum: pupillum ex contractu civiliter non obligari: naturaliter ita, si locupletior fiat, alias non item, *l. In pupillo, 47. l. Stichum, 95. §. aditio, 2. ff. de solut.*

solut. l. Naturaliter, 13 §. 1. & l. Quod pupillus, 41. ff. de cond. in deb. & ita alii loci sunt distinguendi, l. Pupil. 59. de oblig. & act. l. Si pupillus. 127. de verb. oblig. & l. Si pup. 21. ff. ad leg. Falc. l. Si ejus. 64. ff. ad Treb. l. Fideiuss. 16. §. fideiussor. 3. ff. de fideiuss. l. In numerationibus. 44. ff. de sol. l. 1. in fin. ff. de novat. Et ita quoque accipienda est l. Cum illud. 25. ff. Quand. dies legat. Ubi legendum, & locupletior, pro nec locupletior, ut admonuit Dn. Cujac. ad d. l. Si pupillus de verb. oblig. Ex delictis autem pupillus, si jam doli est capax, hoc est, si est pubertati proximus (nam de eo hic maximè agitur) verè & efficaciter obligari potest; què modum & servus, §. in summa, id. infra de oblig. que ex del. ita tamen ut mitius & lenius puniatur, l. 1. §. Impubes, & §. seq. l. Exciipiuntur, 14. ff. de senat. sylan.

§. Tutor autem, &c. 2.

Modus auctoritatis interponendæ hic exponitur diligentissime: notandus, isque positus est in duobus: tempore, & præsentia loci. Nam primum necesse est, ut in ipso negotio, dum geritur, auctoritas interponatur: quod veteres dicunt in re præsentia. Post tempus igitur & confectum jam negotiū, frustra interponitur postea auctoritas, l. Si quis mihi. 25. §. iussu. 4. ff. de adq. her. l. 1. in fin. ff. sol. mar. Deinde necesse est, ut a tutore præsentem interponatur, & non per epistolam vel nuntium. Utriusque hæc est ratio: favor pupilli, hoc est, ut negotium magis ex utilitate pupilli conficiatur. Est & tertium hic necessarium, ut hæc auctoritas interponatur disertè & expressè, tutorem rem approbante; Nam silentium hic pro tacita approbatione non est satis. Quare eleganter Cujac. auctoritatem ita definit: Auctoritas tutoris, inquit, est approbatio expressa, quæ interponitur perfecto eo, quod pupillis præsentem tutore, gessit. Et hinc est quod mutus tutor dari non possit, quia inquit Paul. auctoritatem præbere non potest: neque etiam furdus; quia, inquit, tutor non tantum loqui, sed & audire debeat, l. 1. in fin. ff. de rat. Quartum item necessarium, hoc est: ut auctoritas interponatur purè, & non sub conditione, l. Et si conditionalis, 8. ff. hoc tit. Sunt igitur auctoritatis quatuor conditiones: tempus, præsentia in ipso negotio, expressa approbatio, & pura, diligentissime notandæ. Non igitur aut rati habitio, aut tacita approbatio, sive silentium, aut epistula, sive nuntius, ut in aliis actibus sæpè, hic recipiuntur.

Post tempus verò aut per epistolam] Hoc est ab Absente. Fuit autè olim inter Julianum & Neratium elegans questio; An si pupillis, vel ut olim, mulier in perpetua tutela, servum per epistolam manmitteret, eo tempore quo epistola scriberetur à muliere; an quo acciperetur à servo, necessaria esset tutoris auctoritas. Nam Julianus tempus acceptionis, Neratius scriptiois spectabat. Cujus sententia rescripto Antonini comprobata est, teste Vlp. apud Cujac. lib. 13. obser. c. 31. in fin. Quod autem hic de epistola, id de tutore est accipiendū. Nam possum ego per epistolam aliquid vendere pupillo

pillo; modo tutor ei elementi praesens auctoritatem praestet. *l. Obligari, 9. §. ult. ff. hoc tit.*

§. Si inter tutorem, ult.

HUIC §. respondet tit. *C. de in lit. dand. tut. vel cur. l. Quo habet, 3. §. si pupillus, l. 4. & 5. ff. de tut. l. Si plures, 24 ff. de test. tut.* Ait autem Imp. si lis inter pupillum & tutorem oriatur, olim tutorem ad hanc litem; nunc curatorem constitui.

Quia ipse tutor] Est hac regula juris, tutorem in rem suam auctorem fieri non posse, *ut ait Vlpian. l. 1 l. Quod dicimus, 7. ff. hoc tit.* Ratio est: quia auctorem esse, est probare id, quod agitur, hoc est, quod ab alio, & non à seipso geritur, *l. Eriam, 3. de auct. tutor.* quemadmodum nemo pro seipso fidejussor esse potest, nemo in sua causa testis aut iudex, *l. Nullus, 10. ff. de testibus. §. 1. infra de fidejussor.*

Non prætorius tutor ut olim] De hoc jure veteri scribit *Vlp. in lib. reg. tit. 1. & morib.* ubi moribus, inquit, tutor datur mulieri pupillove, qui cum tutore suo lege aut legitimo iudicio agere vult, ut auctore eo agat, ipse enim tutor in rem suam auctor fieri non potest, qui prætorianus tutor dicitur, quia à prætore urbis dari consuevit.

Sed curator in locum ejus datur] Et hinc est, quod Tribonianus verbum *Curatorum*, subjecerit in locum *Tutorum*, *l. 1. 2. 3. & ult. C. de in lit. dand. tut. & in l. 3. §. pupillus, l. 4. & 5. ff. de tut. ut supra dict.* Ratio autem cur olim hoc casu daretur tutor, hac est: quia lites & judicia olim essent sollemnia sive ordinaria: ad sollemnia a tutor adhibetur, curator non item, *l. Curatorem, 19. ff. hoc tit. l. Cum in una 17. §. 1. ff. de appell. l. ult. C. de in lit. dand. tut.* Cur autem hodie datur curator, jam satis intelligitur: quia scilicet judicia hodie sunt extraordinaria, sublati scilicet formulis & sollemnibus, *ut infra in tit. de succ. sublat.* Idem quoque in aliis accidit rebus sive actibus, quorum sollemnia sunt sublata, ut in dote olim tutor tantum, quia dictio dotis esset sollemnis, adhiberi solet, *test. Vlpiano dicto tit. 10. in fin.* Hodie quia nulla amplius est dotis dictio, sed simplex & naturalis pollicitatio, *l. 1. & roro tit. C. de dote cauta,* &c. non jam amplius tutor; sed curator adhibetur: idque verbum hac in re subjecit Trib. *in l. Non tantum, 7. ff. de tut. & cur. dat. ab his.* Et hoc argumento tentari potest, nostris moribus nullos propriè esse tutores; sed curatores potius: quia nullis utamur sollemnibus.

Quibus modis tutela finitur. Tit. XXII.

HALTERUS de modis constituendi tutores; deque ejus officio & auctoritate est dictum. nunc de modis finiendae tutela. Sunt autem hi modi octo; pubertas, arrogatio pupilli, deportatio, capitis deminutio, mors, remo-

remotio, excusatio, diei & conditionis eventus: quo pertinet & hereditatis aditio, reditus ab hostibus. Hi tamen ad quatuor fere revocantur; pubertatem, capitis deminutionem, mortem, & remotionem. Huic autem tit. respondet tit. *C. quando tut. vel cur. esse des.*

Pupilli pupillæque] Pupillaris tutela a muliebri differebat hac in re: quod pupillaris tollatur pubertate; muliebris non item, *teste Vlp. d. tit. 11. §. ult.* Ratio aut cur tutela tollatur pubertate, est videnda. Nam videbatur contra non tolli: quid ita? quia tutela est juris; pubertas est facti, ac naturalis. Non solent autem quæ sunt juris & civilia tolli per naturalia, *§. ult. supra de legit. agnat. tut.* Sed dicendum id ideo fieri, ne tutela, quæ in favorem & auxilium pupilli est introducta, in damnum ei convertatur: si scilicet cum jam per ætatem sibi ipsi potest consulere, cogatur adhuc tanquam servire tutori. Quæ eadem est ratio, cur substitutio pupillaris evanescat pubertate, *§. masculo. 8. infra de pupill. subst.* Pubertas autem et si per se est facti: quia tamē jure & legibus ad certum tempus est restricta ac definita, naturam juris aliquam induit, *arg. l. i. juris gent. 7. ff. de pact.*

Pubertatem autem] Pubertas unde sit æstimanda, olim fuit controversum. Nam quidam ex annis, alii ex habitu corporis, alii ex utroque æstimabant, *teste Vlp. d. tit. 11. in fin. & hic & l. ult. C. quando tut.* Eam controversiā sustulit Imp. & annis tantum æstimandam constituit, *d. l. ult. quando tut. vel cur.* & aliàs fere toto jure pubertas ex annis æstimatur: ut in nuptiis, *§. 1. supra de nupt.* in substitutionibus, *d. §. masculo. 8. in contractibus & delictis, §. pupillus. 9. infra de inut. stip.* De hac quoque controversia meminit Quintil. *lib. 4. Inst. orat. c. 2.* De jure, inquit, queritur, ut apud Centūviros filius an frater debeat esse intestato heres: pubertas annis an corporis habitu æstimetur, *Cuiac. in parat. C. si minor se major. dix.*

Nostra autem majestas] Decisio veteris controversiæ per Imp. hic exponitur, *ut in l. ult. C. quan. tut. vel cur. esse desin.* Pubertatem non ex habitu corporis, hoc est, ex inspectione, sed ex annis æstimandam esse. Ratio decisionis est honestas. Sed Tribunianus perspicuè hic hallucinatus est, *ut admonuit Tac. Ravard. lib. 4. variarum. c. 12.* Nam habitus corporis non ad ipsam pubem refertur, sed statum & figuram externam totius hominis significat. Ita Paul. *l. Minor 25. annis. 32. ff. de minor. l. Qui cum uno. 4. ff. de re milit.* Sic Cæc. pro Cæl. Metellus cum floreret integerrima ætate, optimo habitu, maximis viribus. Plato quidem *lib. 11. de legib.* Corporum turpem inspectionem instituit: sed nunquam Romæ tale quid usitatum fuisse reperies.

Et ideo sancta] *d. l. ult. C. quan. tut. &c.* Etsi autem Justinian. eam veterum controversiam deciderit: sciendum tamen, jam antea ipsam ita usitatū fuisse, ut pubertas 14. annis in maribus; duodecim in feminis completo æstimaretur, *ut indicat Macrob. lib. 7. Saturni. cap. 7. & Tertul. d. q. ante in lib. de virgin. veland. §. item*

§. Item finitur tutela, &c. 1.

Modi finiendæ tutelæ partim ad pupillum, partim ad tutorem, partim ad utrumque pertinet. De iis, quæ ad pupillum prius agit, ut est pubertas *de qua 1. in d. l. hic de capitis diminutione pupilli*. Et ait Imp. omni capitis diminutione pupilli tutelam finiri, *l. si arrogati, 14. ff. de tutel.* ex quo loco hæc ad finem ulque tituli sumpta videntur.

Si sint arrogati] Hæc est minima capitis diminutio, *d. l. 14.* Ratio est: quia tutela est in caput liberum, sive in eum, qui sui est juris: nemo enim simul potest esse in tutela & in patria potestate, *l. ult. §. quibus, C. de sent. pass.*

Vel deportati] Hæc est media, *d. l. 14.* Ratio: quia per mediam amittitur civitas, hoc est, omnia, quæ sunt civilia, §. minor, 2. *sup. de cap. dimin.* tutela autem est juris civilis, §. est autem, *supra de tutel.*

Vel si ab hostibus captus fuerit] Captivitate pupilli tutelam finiri ait. Ratio: quia per eam fit servus. Quid de tutore? Respondet Ulpianus *d. l. 14. §. ult. & l. si quem* tutore capto item tutelam finiri, sed obstat §. *ab hostib.* 2. *supra de Attil. tut.* ubi dicitur, capto tutore, alium interea dari: sed reversum tutelam recipere jure postliminii, ut videatur tutela hoc casu non planè finita, sed in suspensio fuisse. Dicendum verè quidem fuisse finitam: datur enim alius tutor, sed eam jure postliminii recuperari: quemadmodum & alia jura recuperantur, §. *si ab hostibus supra quibus mod. juri pot. solu. l. in bello. §. Codicilli. §. ff. de capiv. & postlim. revers.*

Item si in servitutem] Est hæc maxima, *d. l. 14.* Ratio est: quia servus non possit esse in tutela, *l. Muto. 6. in fin. ff. de tutel.*

Sed et si] Hic verè, rectius fortasse ponatur infra post verè *præerea*: tum quia ita *in d. l. 14.* tum quia sit de modis tutoris, non de modis pupilli.

§. 2. Usque ad certam conditionem] Hæc duo, sub conditione & ad conditionem differunt. Nam illo modo *datus* ita; si navis ex Asia venerit, tutor esto, non statim est tutor; sed cum exstiterit conditio: Hoc statim est tutor, ut dum navis ex Asia veniat, tutor est; sed desinit cum navis venit, *d. l. 14. in fin. l. Tutor datus. §. 1. ff. de reglam. tut.* Ratio: Quia voluntas testatoris stricte sequenda est. *l. si plures. 3. §. 1. ff. de adm. tut.* Testator autem usque ad eventum conditionis, & non diutius hunc voluit esse tutorem.

§. Simili modo, &c. 3.

Hic modus communis est pupilli & tutoris.
Morte vel pupillorum] Ratio est, quia tutela est jus in personam, id est, in pupillum. Jura autem personalia cum persona extinguuntur, *l. Privilegia, 196. de reg. jur.*

N

Vel

Veltutorum] Quasi dicat tutela non transit ad heredes: onus, inquam, tutela, *l. Tutela plerumq. 1. ff. de tutel.* Ratio; quia sunt munera personalia tutela & cura, *l. ult. ff. de muner. & honor.* Et quia in iis muneribus certa persona sive personæ industria & fides est electa, ita *Imp. §. soluitur. 6. infr. de societ.* Actio tamen tutelæ ad heredes transit, quatenus ad eum pervenit, *l. 1. §. ult. & §. hanc actionem. 23. ff. de tut. & rationib. distr. h.*

§. Sed & capitis deminutione, &c.

Nunc exponuntur modi tutoris proprii, ut primum capitis deminutio, *vers. non tamen omnis.* sed maxima tantum & media. Nam in minima differt tutor à pupillo: quod pupilli minima cap. deminutione finitur tutela, tutoris non item, *d. l. 14 l. Tutelas. 7. ff. de cap. min.* Ratio hujus differentia est; quia in tutore nihil mutatur, quod ipsum impediatur esse tutorem. Quid ita? Nam tutor esse potest, sive sit in potestate, sive emancipatus, *supra. in tit. qui test. tut. dar. poss.* At pupillus si est in potestate, non potest esse in tutela, ut *supra dictum.* Id autem notandum, quod hic ait *Imp.* his verbis *Legitima tantum tutela.* Est enim exceptio, quod nimirum minima capitis deminutione tutoris non finiatur tutela, præterquam legitima. Et hoc est quod ait *Paul. in d. l. Tutelas 7.* his verbis: *Exceptis his, quæ in jure alieno positæ personis deferuntur:* quæ verba perspicue sunt mendosa & nullo sensu, itaque emendanda: *Exceptis his, qui jure antiquo personis proximis deferuntur,* hoc est, legitimis, ut hoc loco Nam legitima tutelæ jure antiquo, hoc est *12. tab.* deferuntur personis proximis, hoc est, agnatis. Ita præclare *Balduin* hunc locum emendandum esse censuit in *Scævola.* Quod autem hic dicitur, minima tutoris perire tutelam legitimam, ejus olim erat exceptio una, scilicet legitima patronorum tutela, sive potius, quod hic dicitur, tantum de legitima agnatorum accipi debet. Nam legitima patronorum non tollitur, teste *Ulp. tit. 11. Quin etiam ejus, quod de legitima agnatorum dicitur.* Una est exceptio, ex constituto. *Imperat. Anastasii.* qua frater emancipatus legitimus manet tutor fratris sui impuberis non emancipati, ut & legitimus ejus heres.

§. 5. Præterea qui ad certum tempus] Dictum est supra tutores ad tempus dari, *§. ad certum tempus 3. supra. qui test. tut. dar. poss.* Rectè autem testamento, ut & *sup. in vers. sed et si usque ad certam, &c.* Nam testamento tantum datur tutor ad tempus, sub conditione, & ad conditionem: à magistratu ita dari non potest *l. Muto. 6. §. 1. ff. de tutel. & dictum supra d. §. ad certum.*

§. ult. Secundam ea quæ inferius] *Tit. 25. & tit. 26.*

De Curatoribus. Tit. XXIII.

Breviter hic 6. sunt indicanda. I. ordinis ratio. II. vocabulum. III. origo. IV. definitio. V. divisio Curationis. VI. differentia inter tutorem & curatorem. Ratio igitur ordinis est perspicua. Nam tertiæ divisionis-

visionis primo membro, quod est de tutela, jam explicato; proximum est, ut & ad alterū, quod est de curatione, sigillatim explicetur. In Pand. & Cod. sub iisdem tit. conjunctim de utroque agitur: sed hæc distinctio Tyronib, accommodatior est, ut & de legatis & fideicommissis admonet Imper. §. *Sed non usq;* 3. *Vers. sed ne in primis. inf. de leg.* Munus autē plerumq; dicitur curatio latinē; quod verbū alioqui est commune aliorū munerum civilium minorū, l. *Cut.* 3. ff. *de postul.* interdū tamen & cura dicitur, l. *Verū.* xi. §. *ex facto.* 2. ff. *de minor.* Barbari curatela vocant, interdū & tutela dicitur ut *Horatio lib. 2. sermon. In- rerdicto huic omne adimat jus Prator, & ad sanos abeat tutela propinquos.* Hinc curator item communi vocabulo. Ut autem tutori pupillus, ita curatori respondet minor pubes, & puella viri potens, & adultus barbarē minorennis. Greci tutorem & curatorem uno verbo appellant *ἐπίτροπος*, sive potius Curatoris & nomen & usum ignorant, ut & Germani, quod & supra dictum, quamvis nostri tutores plerumq; curatores potius videantur. Origo autem curatoris est multiplex, ut infra intelligitur. Potest autem definiri curatio potestas in bona ejus; qui vel propter aetatem, vel propter morbum, furorem, aliasque causas ea ipse administrare non potest, lege aut à magistratu data. Curator enim rebus potissimū datur; non personis. Dividuntur autem Curatores ab Ulp. bifariam: in legitimos & honorarios sive dativos. Legitimi sunt duobus tantum casibus; furiosorum & prodigorum, §. *furiosi.* 3. *hoc tit. & Ulp. tit. 12.* Reliqui sunt dativi; eorum quinque genera. Vel enim datur morbo perpetuo laborantibus; vel vitio aliquo modo, ut mutis, surdis; vel ventri; vel pupillis sive impuberibus interdum in locum tutoris; vel deniq; puberib. sive minorib. de quib. omnib. breviter sub hoc tit. excepto eo, qui ventri datur. Hodie tamen, hoc est, ex hoc novo jure, curatores non dividuntur in legitimos & dativos, sed omnes sunt dativi. Huic rei argumento est, primum quod ait Imper. in §. *furiosi. vers. sed solent.* II. quod nusquam in jure ita dividantur. III. quod in Pand. & Cod. ubi de curatoribus agitur, tantum eo titulo, ubi de dativis tutoribus conjunctim explicetur. Nā tit. *de test. tut.* & tit. *de legit. tut.* sunt in Pand. & in Cod. propositi sine mentione curatoris; quia scil. nullus sit curator vel testamentarius, ut & hic *vers. sed curator testamentamento,* neque legitimus. Videtur autem Imper. Curatores bifariam dividere; in curatores minorum, & alios: ita & in Pand. tit. *de tut. & curat.* & altero tit. *de cur. sur. & aliis.* &c. Id autem hic notandum; legitimos ex jure veteri originem habere ex l. 12. tab. ut sunt prodigorum & furiosorum, & horum exemplo mutis, surdis & fatnis, ac perpetuo morbo laborantib. dari cœperūt à prætorē, l. *Sed &.* 2. ff. *de curat. furios.* Minorum autem curatio, de qua potiss. hic agitur, videtur originē habere ex constit. princ. ut infra explicabitur ad verba: *quia licet puberes.* Differāt autē multis in rebus tutor & curator minorū. Nam tutor datur impuberibus; Curator puberibus; Tutoris origo est ex l. 12. tab. curatoris ex constitut. Tutor datur invitis; curator volentibus, nisi

in litem, tutor personis, curator rebus. Tutor triplex est: curator tantum datus, live à magistratu datus; tutor in sollemnibus; curator non item. *l. Cum in una. 17. §. 1. de appell. l. Curatorem. 19. ff. de auct. tut.* Tutorem habenti tutor dari non potest, Curatorem habenti curator dari potest §. *interdum. 5. infra. h. tit.* Curator certæ rei vel causæ; tutor ad universum patrimonium datur, §. *certa. 4. supra qui test. tut. dar. poss.* Curator datur ventri; tutor non item, *l. Venti. 20. ff. de tut. & cur.* Curator durante curatione conveniri potest; tutor non item §. *ult. supra. de A. tit. tut. l. Nisi. 4. ff. de tut. & rat. distr.* Sic & actio tutelæ, qua tutor convenitur est generalis, & de universis rebus; actio in curatorem sæpe est specialis, & de uno negotio, *l. Ait Prator. 3. §. negocia. 2. ff. de neg. gest. l. Pro socio. 38. pro soc.* Præterea tutorem non petens mater punitur; curatorem non petens, non punitur, *l. 1. ff. Qui pet. tut. l. Mater. 6. C. cod.*

Masculi puberes.] De divisione Curatorum modo dictum. Id autem hic notandum sub hoc titulo. I. de curatoribus puberum. II. de curatoribus furiosorum, prodigorum & similibus, §. *furiosi.* III. de curatoribus impuberum sive pupillorum explicari §. *interdum, usque ad fin. tit.*

Et fœminæ viri potentes.] Ita solent loqui vet. ut mares dicuntur puberes; fœminæ viri potentes, *l. si filiafam. §. 1. de leg. 3. l. Hac autem. 5. §. Ait Prator. 2. ff. quib. ex caus. in poss. eatur.*

Usque ad XXV. annum.] De origine Curationis puberum dictum est modo, eam esse ex constit. princip. ut curationem prodigi & furiosi, ex *l. 12. tab. de qua infra §. furiosi.* Nunc de constitutionibus paulò diligentius explicemus, hoc est, de origine hujus curationis. Ergo sciendum; olim puberibus nullos dari solitum curatores, nisi certis de causis; furoris & profusionis; aut si furdi, muti, &c. essent, quia tamen hæc ætas propter fragile consilium captionibus & circumscriptionibus est obnoxia, duobus remediis succurri adolescentibus, cœptum est. Uno legis Lætorix, quam eleganter vocat Plautus in *Pseudolo*, quinam vicenariam: quia minoribus 25. annis succureret lata contra circumscriptiones adolescentum, ut ait *Cic. lib. 3. off. & lib. de nat. Deor.* Alterum est à prætore, restitutio in integrum, de quo in *l. 1. ff. de minor.* quamvis hæc duo fortasse ad unum pertineant, puta ad restitutionem in integrum Tandem Imperator Marcus tertium hoc curationis remedium minoribus introduxit, de quo ita Capitolinus in *vita Marci*: De Curatoribus (inquit) cum ante non nisi ex lege Lætorix, vel propter lasciviam (prodigis) vel propter dementiam (furiosis) darentur, ita statuit: ut omnes adulti curatores acciperent non redditis causis scilicet furoris, aut profusionis, aut morbi. Fuit enim oratio Marci de pupillis & cujus orationis plura fuerunt cap. ut unum de tutore pupillari, de quo *suprà*, alterum in *l. 1. ff. de tut. & cur.* aliud, in *l. Siquis tutor 60. & l. Non solum. 67. §. pen. ff. de ritu nupt.* & hoc fortasse de adolescentū curatoribus. Sunt autem de his curatoribus

toribus puberum hæc notanda: primum quod usque ad annum XXV. utri-
que sexui dentur: cum tutela feminae citius liberentur, quam mares. Dein-
de hos curatores non dari adolescentibus, nisi parentibus, sive non dari in-
vitis. §. *item inviti. 2. infra. hoc tit.* Nam semper adolescentes, si nolint uti benefi-
cio Marci, hoc est, petere curatorem; habent tamen semper beneficium re-
stitutionis prætorium, ut indicat Ulpianus. l. 1. ff. de minor. sed tamen alienare
sine curatore rem nullam possunt. Si autem curatorem habeant, etiam sine
eo nihil alienare possunt; cum hac tamen differentia, quod alienatio mino-
ris curatorem non habentis, ipso jure valeat, & per in integrum restitutio-
nem rescindatur; curatorem habentis alienatio, ipso jure non valeat, l. *Si cu-
ratorem. 3. C. de in integr. rest. min.* Quare ad alienandum curator adolescenti
planè est necessarius, non ad obligandum, l. *Puberes, 101. ff. de verb. oblig.* Et
hoc est, quod ait Ulp. d. l. 1. de minorib. Et ideo hodie in hanc usque ætatem, &c.
Hodiè, hoc est ex oratione Marci, nec ante, inquit, rei suæ administratio eis
committi debet, scilicet ad alienandum, ut & de prodigo, in l. 1. ff. de curat.
fur. l. *Iulianus. 10. d. tit. l. Mutum. §. 1. ff. de acquir. hered.*

Quia licet puberes.] Ratio igitur originis horum curatorum eadem
fere, quæ restitutionis in integr. l. 1. ff. de minor.

§. 1. Dantur autem Curatores.] De iis magistratibus, jam dictum
suprà §. *sed hoc jure. 4. de Actil. tut.*

Sed curator testamento.] l. *tute! 2. 7. C. de test. tut.* Ratio: quia quæ in
testamento scribuntur, non debent pendere ab alieno arbitrio, l. *illa institu-
tio. 32. ff. de hered. insti.* at Curatio puberum pendet ex arbitrio adolescentis;
Non enim datur invito, §. *item inviti. 2. infra. h. tit.*

Datus tamen confirmatur.] Idem ait Modestinus in l. 1. in fin. ff. de
confirm. tut. Alii adducunt l. *Si filio. 6. d. tit. & l. 2. C. eod.* sed nihil ad rem faciūt.

§. Item inviti, &c. 2.

EST insignis & difficilis §. & idem ait Pap. l. *Si impuberi. 13. ff. de tut. & cu-
rat.* ubi ait minoribus 15. annorum solere dari curatores desideranti-
bus. Idem & in l. *Matri. 5. C. qui per. tut.* Ratio: tū quia turpe esset olim
curatorem habere; adferebat enim opinionem, aut furoris aut profusionis;
tum quia rerum quisque suarum ipse debeat esse moderator & arbiter, l. *In
re mandata. 21. C. mandati* & ea rerum administratio nō magis quam proprie-
tas sua cuique adimi invito non debeat; quemadmodum nec testamenti fa-
ctio, hoc est, ultima rerum suarum dispositio, l. *Ex factis. 43. ff. de vulg. & pupill.*
Sed obstat d. l. 1. & 2. seqq. ff. de minor. ubi videtur dici, curatores minoribus
dari etiam invitis. Aut enim illa administratio minoribus non com-
mitti, quamvis rem suam bene gerant. Quæ obiectio ita turbavit Jaco.

Ravardum, ut quæ in hoc. §. *item inviti*, dicuntur, fraude Tribuniani, aut potius in scitia hic esse posita ex jure veteri, h. e. ex lege Lætoria putarit, aliudq; dicendum ex jure novo, hoc est, ex oratione D. Marci, *ut in d. l. i. in fin. ff. de min.* hoc est jure veteri minori curatorem non dari invito, ut hic jure novo dari, *ut in d. l. i. sed non rectè*. Nam in *d. l. i.* non dicitur minori curatorem dari invito; sed hoc tantum; ei minori, qui jam habet curatorem sponte acceptum, non debere committi administrationem rerum suarum; sed eam pertinere ad curatorem, nec posse minorem eam recipere à curatore ante annum XXV. hoc est curatione finitâ. Sic enim locum in *d. l. i. in fin.* intelligendum esse, apertum est ex *l. 2.* Utraque enim, ut & *l. 3.* de minore curatorem jam habente loquitur. Sed quid si curatorem non habeat, an ei committetur administratio? Respondendum, non committi; nisi interdum extraordinem eam impetret à principe, *d. l. 3. in fin. l. i. & tot. tit. C. de his qui ven. et impetr.* Non solet tamen princeps facile eam concedere *d. l. 3.* & non nisi post 20. ætatis annum. *l. 2. C. d. tit.* Quid ergo dicet aliquis: si minor eam non impetret, & curatorem quoque non habeat; quid fiet? Dicendum: posse quidem minorem hoc casu contrahere, & res suas alienare, sed sine effectu, hoc est ita, ut quod gessit, per in integrum restitutionem, rescindi possit; si læsus fuerit, *l. Ait Prætor. 7. in pr. ff. de minor.* Quapropter nemo facile cum minore volet contrahere. *l. Quod si minor. 24. §. non Semper. 1. d. tit.* Et hinc apud Plautum in *Pseudolo* adulescens miserum se esse dicit, cui nemo credere velit propter legem quinquam vicinariam, hoc est, beneficium L. Lætorie, & restitutionis in integrum. Verum etsi minor curatorem non accipit invitus, ut supra dictum & *l. Mutus. 43. §. is qui. 3. ff. de procur.* ne tamen hæc minoris procacitas aliis noceat, cogitur interdum à prætore curatorem invitus accipere; ut in litem, de quo casu hic, hoc est, si quis litem cum minore, vel si minor cum alio instituere velit, compellitur minor curatorem accipere, ut hic & *l. 1. C. qui pet. tut. l. In universis. 11. C. qui dar. tut. vel cur. poss.* Ratio in *d. l. 11.* quia minoris persona non sit justa & idonea in judiciis, *l. Cum & 4. C. si adversus rem judic.* Idemque in pupillo dicitur, in *l. Quid habet. 3. §. si pupillus. 4. ff. de tutel.* quamvis & generaliter pupillis tutor detur invitus, *l. Nec non 6. ff. de tut. & cur. dat. 11.* si is, qui tutor fuit, rationes reddere velit ei, qui jam major est annis 14. hoc est, adulescenti, cogitur hic curatorem accipere ad rationes cognoscendas, *l. Admone. 7. C. qui pet. tut. 111.* si minori debitor velit aut cogatur solvere, solet quoque minor compelli à prætore ad petendum curatorem, *d. l. 7. §. 1 ff. de minor.* Ratio utriusque casus est, ne minoris procacitas noceat aliis. Curatorem enim & ad certam, & c.] hoc est, ad unam litem, ut *d. §. certæ. 4. supra quæ testamento tut. dar. poss.* De quo tutore seu curatore ad certam litem, vel causam dato, est tit. *C. de in litem dando tut. vel cur.*

§. Fu-

§. Furiosi, &c. 3.

Nunc de curatoribus legitimis jure veteri sive ex jure novo, item dativis; sed tamen non ob aetatem, vel morbum: ac primum de furiosis & prodigis, de quibus est *tit. ff. de curat. furios.*

Tamen in curatione sunt.] De furiosis l. 12. tab. hodieq; exstat apud Cic. lib. 2. vet. Rhet. lib. 3. Tuscul. quæst. & lib. 1. ad Herenn. Verba sunt hæc: Si furiosus existit, agnatum gentiliunq; in eo, pecuniaq; ejus potestas esto. Sic enim legend. ut habent libri manuscripti. *Existit*, inquit Cice. hoc est, *esse incipit*. Idem quoque d. lib. 3. de verbo *furiosi* diligenter disputat. De his verbis: *agnatum gentiliunq;* videatur Paulus in l. *Sæpe*. §. 3. de V. S. Fit autem mentio hujus legis passim in jure nostro, ut h. & l. 1. ff. de curat. furios. & Vlp. tit. 12. quo pertinet, pro verbi ad agnatos deduci. De prodigis verba legis non exstant; mentio tamen sæpe reperitur, ut h. & d. l. 1. & d. tit. 12. apud Vlp. Quamquam ego valde dubitem, an non prodigi potius sint in curatione ex l. Lætoria, quàm ex l. 12 tab. Nam alioqui vix reperias, quid induxerit l. Lætoria, nisi vel hoc de prodigis adulescentibus, vel de restitutione in integrum, quod tamen prætorium est beneficium: aut certe lex Lætoria nihil aliud, quàm legem 12. tab. de curatore furiosi & prodigi renovavit & confirmavit; quod idem de L. Attinia scribit Agellius, eà legem 12. tab. de usucapione rei furtivæ fuisse renovatam & confirmatam, lib. 17. c. 7.

Sed solent.] quasi dicat, dictum est modo, furiosos & prodigos esse in curatione agnatorum, ex l. 12 tab. hoc est, agnatos ipso jure illis esse curatores. Sed hodie, inquit Imp. non sunt amplius ipso jure, non sunt legitimi proprie; sed dantur à magistratu. Dantur tamen plerunq; agnati, nisi à magistratu minus idonei deprehendantur. Et hæc verba Tribonianus inseruit in l. 1. ff. de curat. furios. &c. Nam tempore Ulp. *cujus est d. l. 1.* hi curatores furiosorum & prodigorum non dabantur; sed ipso jure erant legitimi, ut perspicue indicat Vlp. d. tit. 12. in pr. Id tamen non solum tempore Ulpiani; sed etiam Ciceronis jam erat receptum, ut à magistratu prodigis interdiceretur bonis, ut Cic. in Catone, & Valer. lib. 8. *testantur*: *cujus interdictionis formula vetus exstat. lib. 3. sent. Pauli, tit. 4. §. Moribus. 8.*

§. 4. Sed & mente captis.] Notanda est differentia, inter mente captum & furiosum. Mente autem captus plerunq; de mens dici solet, & distinguì à furioso, l. *Diem proferre*. 27. §. cor. im. §. ff. de recept. arb. l. *Hoc colore*. 2. de inoff. testam. l. *Observare*. 6. de curat. furios. l. *Nec mandante*. 3. §. 1. de tur. dat. ab his, l. ult. §. 1. C. de administr. tut. l. *Furiosi*, 25. C. de nupt. Idem de mens à Cic. dicitur insanus, lib. 3. Tuscul. & alibi: & in jure fatuus, l. 2. de postul. l. *Vel fatuo*. 21. D. de reb. auct. iud. possid. Differentia autē furiosi & mente capti, sive fatui sive insani, &c. exponitur à Cic. d. loco: quod furor sit mentis ad omnia cæ-

citas;

citatus; insania mediocrem cultum vitæ retineat. Vulgo mente captus sive demens rectè dicitur is qui sine tumultu aut clamoribus desipit, quod plerumque naturale & perpetuum esse solet: furiosus autem certis intervallis plerumque & cum tumultu & clamoribus insanit; minus autem est stultus, ut apud Terent. Hic homo ex stulto me faciet insanum. Ita tres sunt gradus: stulti, insani, & furiosi. Sed duorum tantum in jure habetur ratio, quod ad curatores attinet: Nam *stultitia* tantum est *imprudencia*. Interdum tamen & hæc duo, furiosus sive demens, & mente captus, confunduntur.

Et qui perpetuo morbo laborant.] Non animi; sed corporis: ut sunt interdum febres perpetuæ, podagra, &c. Sic enim solent sæpe loqui J Cti, l. Et qui. 5. ff. de postul. l. Neque. 54. ff. de Procuratorib.

§. Interdum autem, &c.

DE tertio genere curatorum, hoc est, de Curatoribus pupillorum hic exponitur, & casus 4. adferuntur, quibus curator detur pupillo, qui tamen ad tria cap. revocari debent. I. Si tutor sive datus, sive legitimus, non est idoneus, hoc est, stultus aut imprudens aut negligens, ut res & bona pupilli non possit administrare. II. Si tutor ad tempus excusetur. III. Si morbo tutor impediatur, quo minus bona pupilli administrare possit.

Ut puta si legitimus.] Idem est & in tutore testamentario, & dativo hoc est, si sit negligens, vel imprudens, vel imperitus.

Quia habenti tutorem.] His verbis rationem reddit Imp. cur pupillo habenti tutorem imperitū, adjungatur curator, & nō tutor: quia, inquit, habenti tutorem, &c. quasi dicat, quia habenti tutorem curator dari potest; tutor non item: quæ insignis est reg. jur. l. Idem fiet; 27. de testam. tut. l. Ventri 20 ff. de tut. & cur. dat. l. Si sororis 9. C. qui dat. tut. l. Cum jure. 9. C. qui pet. tut. l. pen. C. in quib. caus. tut. hab. &c. Ratio autem hujus regulæ & differentiæ inter tutorem & curatorem ab aliis alia adfertur, ut gl. & Interpp. Cujac. in parat. C. ad d. tit. in quibus caus. tut. hab. vera tamen ratio hæc mihi videtur: quia tutor datur personæ; curator rebus. persona autem est individua; res sunt dividuæ, l. Stipulationum. 2. ff. de V. O. quare & tutela est individua; curatio dividua. Ex quo efficitur, tutelam semel alicui delatam, & ab eo possessam, non posse dividi, ut alius tutor priori adjungatur: quod pulchrè & latè explicat Johan. Ramus in comment. ad tit. Inst. de tutelis. Exceptiones autem h. reg. ad duo capp. revocantur, quibus, inquam, tutorem habenti, tutor interdum datur. I. Si pupilli bona sint dispersa, & longè disjuncta, ut alia sint Romæ, alia in provinciis; hoc enim calu si tutor velit, alius ei decreto prætoris adjungetur, l. Tutores qui. 39. §. patruus. 8 ff. de administr. tut. & eleganter l. Propter litem. 21 §. ult. de excus. tut. ubi ait, lenatorem Romæ datum, tutorem non posse cogi ultra

ultra centesimum ab urbe lapidem tutelam gerere, & proinde in bonis ulterius sitis, dari alium tutorem pupillo; licet jam tutorem habenti. Ratio hujus exceptionis est favor pupilli, ut scilicet bona melius administrantur. Il si tutor in presentia tutelam gerere non possit, vel quia furiosus, mutus, surdus, *l. pen. ff. de tut. vel quia absens, ut Reip. causa, ut ad hostes nullus, vel ab eis receptus, vel ad eos transfuga, l. Quæsitum. 12. ff. de tut. l. Si tutor. 9. tutel. & rationib. distrah. l. Si quis tutor. 15. de tutel. l. 1. C. in quib. caus. tutor hab. Et de his exceptionib. est d. tit. C. in quib. caus. tutorem habenti. Adfert Accursius hic & Cuiac. dicto loco alias exceptiones ut quia in locum tutoris remoti datur alius tutor, item in locum excusati, item in locum deportati, item in locum capti tutoris ab hoste, *l. pen. C. d. tit.* sed hæc non sunt exceptiones: quia hi, ut remotus, deportatus &c. non sunt magis tutores quam mortuus, *d. l. pen.* His enim modis omnibus tollitur tutela, ut supra dictum.*

Item si testamento datus tutor.] Causa pupillo dandi curatoris una est inhabilitas tutoris, siue legitimi, de quo jam dictum, siue dati aut testamenti aut à magistratu id est, testamentarii, aut dativi, *de quib. b. & l. ult. ff. ubi pup. educ. &c.*

Nectamen fraudulenter.] Hæc clausula hic, ubi de testamentario & dativo tutore rectè addita est, & eadem omilla supra ubi de legitimo tutore agitur: Ratio hujus differentie inter tutorem legitimum, & reliquos est: quia reliqui ex fraude facillè remouentur; legitimus non item, *l. Licet. 4. C. in quib. cas. tut. habenti. l. Si tutor. 9. ff. de susp. tut.* Vult igitur Imp. tutore dato vel testamenti vel à magistratu, non rectè tutelam gerente, siquidem ex imperitia, & quia sit inhabilis, curatorem ei adiungi; verò ex fraude, eum removere, ejusque loco alium tutorem constitui, *d. l. ult.*

Item loco tutorum.] Nam in locum eorum qui in perpetuum excusantur, non curator adjungi sed tutor dari solet, *l. Quæsitum. 12. ff. de tutel. l. In omnem. 15. & l. seq. ff. de tut. & cur. dat. &c. l. 1. & 2. C. in quib. cas. tut. hab.* Et hi duo sunt casus siue causæ in quib. curator datur pupillo: inhabilitas, & ad tempus excusatio tutoris. Sunt & aliæ dux: senium ætatis tutoris, & aduersa ejus valetudo, *l. Solet. 13. ff. de tutel.*

§. ult. Quod si tutor.] Dictum est modo Pupillo non tantum tutorem, sed interdum quoque curatorem dari: hic addit Imp. pupillo dari interdum actorem, de quo actore est, *tit. C. de act. à tut. seu cur. dand. de quo breviter hæc §. sunt notanda. I.* De ipso nomine & ejus officio. Nam D. Cuiac. & D. Hotom. ut & Brill. ab agendo, h. e. quia ejus officium sit tantum in litib. positum, dictum putat *argumento. l. Neque. 11. C. de procur. l. Liberto. 31 §. pen. ff. de neg. gest.* Theoph. Actorem inde dictum putat hoc loco, quia apud acta constituatur, quod perspicue falsum est. Videtur mihi actor ad exemplum servi actoris & Syndici denominatus. Nam ut in familia is, cui

O

tota

tota ejus cura incumbit, servus latinè actor, ut in § pen. *infra de mand.* & in civitatibus, qui eorum res gerit, Græcè *συνδικος*, latinè actor dicitur, l. 1. §. quibus l. si pupillo. 6. in fin. ff. quod cujusque univers. nom. ita & in tutelis & in curatoribus actor mihi dictus videtur is, qui actum rerum sustinet, qui res pupilli aut adolescentis administrat, tutore aut curatore impedito. Et hoc est quod ait Imp. *quo minus negotia pupilli administrare* &c. l. Actor 9. ff. rat. rem. hab. hoc enim casu tutor aut curator non agit, sed actor. Agere autem & gerere, & administrare res & negotia, idem valent, l. Solet. 13. de tutel. II. Causæ hujus actoris constituendi sunt tutoris sive curatoris adversa valetudo, absentia, non Reip. causa, ut relegatio, ætas, dignitas, &c. dist. l. Solet. l. Decreto. 24. l. Sine herede. 32. § ult. ff. de administr. tut. l. 1. C. de actor. a tut. vel cur. dand. III. constituitur à prætore sive ab iisdem magistratibus quibus tutor & curator, dict. l. Decreto l. Tutor. 6. ff. quando ex facto tut. IV. constituitur petente tutore, ejusque periculo, d. rit. C. de act. a tut. dand. l. Curatorem. 10. C. qui d. ri. tut. I. demque & in curatore, l. si actor. 10. Cod. de appell. & d. rit. C. de act. a tut. Sic & hic in verb. quem velit actorum periculo, &c. V. Differentiæ dux inter actorem & tutorem seu curatorem: Nam hi constituuntur periculo eorum, qui satisfactionem exigunt, de quib. *infra* §. ult. tit. prox. ut sunt Scribæ in urbe, & Duumviri in civitatibus; at actor periculo tutoris seu curatoris, ut jam dictum. II. Quod hi arbitrio prætoris; actor arbitrio & electione tutoris constituitur, ut dictum sup.

Tertia differentia adfertur hîc à Domino Hotomanno, quod actor tantum ad lites; tutor & curator ad res omnes constituatur: quæ, ut supra dictum, vera non videtur: Nam & actor ad negotia pupilli agenda sive administranda constituitur, ut h. & d. l. Solet. 13. in fin. ubi dicitur adjutor tutelæ.

Et pupillus vel absit, } Hoc dicit ideo, quia alioqui procurator à pupillo constitui possit: Tutor enim procuratorem constituere non potest; actorem potest. Quid ita? quia procurator à Domino tantum constituitur, ut est pupillus, d. l. Neque 11. C. de procur. & d. l. Decreto 24. ff. de administr. tut. sunt igitur subtiliter hi 4. tutor, curator, actor, procurator, quibus in casibus quisque pupillo detur, distinguendi.

De satisfactione Tutorum & Curatorum. Tit. XXIV.

HActenus dictum est de tutoribus & curatoribus distinctè & separatim: nunc de iis conjunctim, ut hoc tit. & duob. seqq. agitur. In ff. sunt 12. tit. tutorum & curatorum communes, ut & in C. complures tit. 31. & seqq. Huic autem tit. respondet tit. ff. Rat. rem. hab. item tit. de fidejuss. tut. & tit. de magist. conven. item in C. lib. 5. tit. 42. 46. 57. & ult. Sunt autè dux par-

tes hujus tit. quarum in priore de satisfactione tutorum; in altera de actione subsidaria explicatur, in § sciendum, infra h. tit.

Ne tamen pupillorum.] His verbis continetur utilitas sive causa hujus satisfactionis scilicet conservatio rerum pupillariarum, ut pupillis melius sit cautum, qui est finis omnium cautionum, ut infra in tit. de fidejuss.

Curet prator.] Quidam putant legend. *Curat*, ut Balduin. hic. Id ab aliis plerisque reprehenditur, eo, quod hæc satisfactio non est à prætore, sed ex constitutionibus, ut dictum supra § sed ex his lib. 3. de Attil. tut. Si autem legatur *Curat*, hoc verbo indicaretur hanc satisfactionem esse ex edicto Prætoris; sic n. eo verbo uti solent in edictis interpretandis, l. *Præcipiunt*. 37. ff. de edict. ed. l. 1. § *curavit autem* 2. ff. de Cloac. Puto tamen de hac cautione, etsi prima ejus origo est ex constitutione fortasse Trajani, l. *Proponebatur*. 2. ff. de magistr. conven. l. pen. C. eod. etiam in edicto aliquid cautum fuisse, ut & de administrando sive gerendo, ut nominatim infra ait Imp. in vers. quod si nemo, in verb. ut edict. P. R. *curatur*. atque ita & gestus sive administratio, ut tutores ad eam cogantur, & hæc satisfactio, etsi utrumque est ex constitutionibus, d. § sed ex his legib. 3. de utroque tamen & in edicto aliquid comprehensum fuisse videtur, ut hæc electio *Curat P. R.* non tam sit absurda, ut quidam putant: nihil tamen mutandum repugnantibus lib. manuscriptis: Contius hic.

Ut & tutores & curatores eo nomine satisfaciunt.] Satisfactionum in jure duo sunt genera: unum in rem; quod fit pignore: alterum in personam; quod fit fidejussore, l. *Plus cautionis*. 25. ff. de reg. iur. Hæc autem satisfactio est in personam hoc est, cogitur tutor pupillo promittere rem pupilli salvam fore dato fidejussore, qui idem promittat. & hinc est tit. ff. & C. de fidejuss. tut. & curat. Promittunt autem rem pupilli vel adolescentis salvam fore, de qua cautione est dict. tit. ff. rem pup. salv. for. Quod ad alterum cautionis genus attinet, quod est in rem: eo quoque cautum est pupillo. Nam bona tutoris pupillo tacite sunt obligata, l. ult. C. de administr. tut. l. ult. ff. in quib. caus. pign. vel hypoth. tac. contrah. sed de eo hic non agitur.

Sed hoc non est perpetuum.] Exponit Imp. de tutoribus qui satisfaciunt, & qui non. Et ait testamentarios & dativos, sive Attilianos ex inquisitione datos, non satisfacere, l. *Si nemo*. 19. § pen. ff. de test. tut. l. pen. C. de tut. vel cur. qui satis non ded. l. *De creationibus*. 27. C. de Episc. aud. l. *Dativus*. 7. ff. rem. pup. salv. for. Ratio cur hi non satisfaciunt, hic expressa est: quia, inquit, eorum fides, &c. & mox: quia idonei electi sunt. Sic & in d. l. *De creationibus*. 27. ait Imp. paternum testimonium pro satisfactione sufficere. Et in Attilianis inquisitio est pro satisfactione argum. l. 1. ff. de off. præf. Contra ait, legitimos sive simpliciter datos & dativos, sine inquisitione satisfacere, ut dd. l. l. Et ratio est: quia neque patris iudicium, neque magistratus inquisitio in his reperitur loco satisfactionis, l. *Tutores*. 5. ff. de conf. tut. l. ult. § item rescipserunt. 9. ff. de administr. rer. ad civ. pert.

§. 1. Sed et si ex testamento.] Hæc quoq; ad satisfactionem pertinent, quibus exponitur velut exceptio qua tutores testamentarii, & ex inquisitione dati, interdum satisfiant: propriè tamen hæc verba agunt de administratione, sive de gestu, *ut vid. re est in l. Si plures. 3. & l. seq. ff. de administr. tut.* Quæri enim solet: si pupillo plures sint tutores; omnesne an unus, & quis ex iis administrare sive gerere debeat. Et quia utilius est pupillo, ut unus tantum gerat, *d. l. 3. inf. ff. de administr. tut. l. ult. ff. rem pup. salu. fore.* edicto prætoris de gestu ita cautum fuit quadrifariam: I. ut ei gestus committatur, qui satis offerat. II. si nemo satis offerat, ut ei committatur, cui testator commiserit. III. Si testator nemini commisit, ut ei committatur, quem major pars elegerit. IV. si in eligendo ipsi dissentiant, ut tum prætor partes suas interponat, & ipse eligat cui actus committatur. Et hæc est sententia & summa huius loci de gestu, sive administratione uni ex pluribus tutoribus committenda. Est & V. hic omissum puta si tutores electione prætoris non sint contenti & hoc casu omnibus tandem permittenda est administratio. *d. l. 3. inf.*

Potest unus offerre satis.] Sic legendum, ut habent libri scripti, & ita loquuntur eleganter: *offerre satis, accipere satis, petere satis, petere, exigere, postulare, facere satis: §. ult. infra de susp. tut. l. 1. §. si cui sit. 11. ff. ut leg. seu fideicommiss. l. 1. §. usque ad ed. 15. ff. de tut. & rationibus. distrah. l. ult. §. ult. ff. quod legator.*

§. Sciendum autem est, &c.

Huic §. respondet *tit. C. & ff. de magistr. conven.* Nam ut prior parte huius tituli de satisfactione sive cautione, rem pupillo salvâ fore, quàm præstat & tutor & ab eo datus fideiussor: ita hac altera parte de actione subsidiaria, qua tenetur magistratus sive scriba in urbe, explicatur. De hac autem actione V. hic adferuntur quibus ea detur, contra quos, qua ex causa, cur ita appellata, quæ ejus sit utilitas aut finis. His addantur hæc duo hic prætermissa: I. auctorem ejus esse Trajan. Imp. *l. pen. Cod. de magistr. conven. l. Proponebatur. 2. ff. eod.* II. in tutela tantum legitima & simpliciter data huic actioni locum esse; in alia, ut testamentaria vel inquisitione data non item, *ut supra d.* Ratio est: quia locum habet propter satisfactionem, sive tutorem non idoneum: at satisfactio tantum a legitimo, aut simpliciter dato tutore præstat, ab alio non item, *ut supra dictum.* Tutor quoque testamento datus pro idoneo habetur, ut & datus ex inquisitione, *vers. sed hoc non est perpetuum. h. tit. in verb. quia idonei. l. ult. C. de auct. præst.*

Non solum tutores.] Quibus detur hæc actio hic indicatur, puta pupillis vel adolescentibus eorumque successoribus, *l. 1. §. non tantum. 4. ff. de magistr. conveniend.*

Sed etiam in eos.] Hic contra quos detur. Et ait dari in eos, qui satisfactionem

dationem accipiunt & heredes. Idem iteratur *infra* §. neque autem. ubi hoc tit. id explicabitur: & heredes. & vers. quæ quidem.

Subsidiariam actionem esse.] His verbis duo continentur, ratio nominis; & utilitas, sive finis actionis. Ratio nominis est: quia hæc actio sit pupillo, ut res ei sit salva, tanquam sacra anchora vel ultimum subsidium, *l. Non omnium. 4. C. h. tit.* Finis est: ut pupillo res sua omnino sit salva, sive ut pupillus indemnis sit, *l. 1. & 3. Cod. eod. l. 1. in pr. ff. eod.* Id autem ut melius intelligatur, sciendum breviter, primum pupillo teneri tutorem actione tutelæ & actione ex stipulatu rem pup. salv. fore, & hypothecaria: deinde teneri ei fidejuss. eadem act. rem pup. salv. for. Horum autem bonis excussis, si nec dum indemnitati pupilli satis fieri possit, tandem ad hanc actionem decurritur & subvenitur pupillo, *d. l. 1. & l. 3. Cod. eod.*

Subsidiaria autem actio.] Quibus ex caus. detur hæc actio hic exponitur, & duo adferuntur: una si satisfactio nulla sit exacta; altera si satisfactio sit illa quidem exacta; sed non satis idonea, hoc est, si fidejussores dati non sint solvendo. *l. 1. §. si magistratus, 11 ff. h. tit.* Est & tertia, non de satisfactione; sed si tutor ipse nominatus præfidi, vel prætori fuerit minus idoneus, vel non solvendo, *d. l. Non omnium. 4. C. h. tit.*

Quæ quidem tam.] Hæc verba pertinent ad illud caput contra quos detur actio. Et supra dictum contra hos dari, qui satisfactionem exigunt: hic addit Imp. contra heredes quoque eorum hanc actionem dari, *l. 1. §. sciendum. 7. l. Non similiter. 4. l. Quod ad heredem. ff. hoc tit. l. 2. Cod. eod.*

§. 3. Quibus constitutionibus.] Quod hic dicitur, ad priorem partem tituli pertinet. hoc est, ad satisfactionem; & non ad hanc actionem: ait enim Imp. tutores nisi satisfident; ut *mit. hoc tit. d. posse à magistratu cogi, ut satisfident.* Remedia autem magistratuum quibus cogere & compellere solent sunt pignoris capio, ut *h. multa, carcer, & interdum extra ordinem manus militaris, l. Qui restituere, 68. ff. de R. V. & erudite Bris. lib. 4. antiquit. iur. 2.*

§. ult. Neque autem præfectus urbi.] Nunc de iis, quos contra hæc actio detur. Et ait Imp. contra eos non dari, qui tutores dare solent; contra eos dari, qui satisfactionem exigere solent, *l. 1. §. neque prætor. 1.* Unde hic locus est sumptus: & §. si præses. 3. §. sciendum, 7. & passim. ff. hoc tit. l. ult. Cod. eod.

Sed si tantummodo.] Ut sunt, in urbe quidem scriba, vir clarissimus, hoc est, non scriptuarius, sed summus, *l. ult. C. hoc tit. Nov. 94. in fin. in civitatib. vero magistratus municipales, ut diumviri, & defensores, de quibus supra dict. l. ult. & d. l. 1. §. neque prætor. 1.* Et ita rectè Theoph. & alii Interpp.

EXPLANATIONES IN
De excusationibus Tutorum & Curatorum.
Tit. XXV.

DE ordine dictum supra. Huic autem tit. respondet tit. ff. de excus. tut. & tit. Cod. de excus. & temporibus eorum, & 7. tit. seq.

Excusantur, & c. variis ex causis.] h. e. 13. tot enim hic exponuntur. I. Liberi II. Fisci administratio seu procreatio III. Absentia Reip. causa. IV. Magistratus. V. Lis cum pupillo. VI. Tres tutelæ. VII. Paupertas. VIII. Morbus. IX. Imperitia literarum. X. Inimicitia capitales. XI. Controversia status. XII. Ætas sive senium. XIII. & ultima, artes liberales. Id tantum hic addendum, Modestinum de excusationibus & earum causis ac temporibus olim scripsisse librum singularem Græcè: cujus pars maxima adhuc superest in ff. & nuper eruditè versâ & explicata singulari libro ab Anton. August. videatur & D. Cujac. in comment. ad tit. ff. de excus. tut.

Plerumque autem propter liberos.] I. causa propter liberos diligenter hic explicatur, de quo est tit. C. qui num. lib. se excus. poss. & l. 2. §. 1. ff. eod. Distinguit enim Imp. liberos multipliciter. I. An sint in potestate, aut emancipati. II. An sint superstites, aut defuncti. III. An sint naturales aut adoptivi. IV. An sint filii aut nepotes.

Sive in potestate sint, & c. sive.] Hæc prima est distinctio, eaque non facit jus diversum. Ratio, cur non faciat, hæc est: quia hæc distinctio est civilis. At causa hæc excusationis est naturalis: quia multis oneratus liberis, hoc est oneribus domesticis gravatus, tutelis aut aliis officiis externis onerari amplius non debeat. Si enim tres liberos.] Recte, superstites: Nam aliud est in defunctis, de quib. in verb. filii autem.

Tres liberos Romæ.] L. 2. §. 2. ff. hoc tit. Notanda est autem loci differentia, quæ in hac causa, hoc est, in excusatione tutelæ & munerum publicorum, sive civilium adhuc valet: Nam in aliis fere sublata est, §. 1. infra de usucap.

Exemplo ceterorum munerum.] Scilicet personalium: Nam ab iis liberat numerus trium liberorum, & l. Sextum decimum. 2. §. 1. ff. de vac. ut. & excus. mun. A patrimonialibus autem muneribus sive oneribus liberi non excusant, d. l. 2. & §. 4. quæ patrimonium, 4. l. Sunt munera. 11 ff. dict. tit. Nisi numerus 16. liberorum, qui liberat ab omnibus muneribus tam rerum quam personarum, l. Semper. §. demonstratur. 2. ff. de jur. immun.

Nam & tutelam & curam.] Tutela, ut & curatio sive cura dicitur publicum munus, ut h. & l. Non tantum. 17. §. eos. 2. eod. l. Filius. 9. ff. de his qui sunt sui vel. al. & c. Dicitur etiã civile, quod idem valet, l. Si duas. 6. §. tutela. 15. ff. hoc tit. l. ult. de mun. & hon. l. Coloni. 8. C. de excus. tut. Contrà tamen in d. §. tutela. 1. negatur tutelam esse munus Reip. Respondendū: hæc duo, munus civile, & munus pu-

nus publicum idem valere, ut d. ad l. 2. ff. de reg. jur. sed ab iis differre munus Reip. in hunc modum: ut munus Reip. sit, quod principaliter pertinet ad utilitatem Reip. ut sunt magistratus & curationes publicæ, ut est legatio, defensio civitatis, l. Licet. 15. de recept. qui arb. Civilia autem munera sunt etiã ea, quæ principaliter sunt de re privata, sed per consequentiam sunt pro utilitate publica, sive ad utilitatem publicam diriguntur, ut est tutela, quæ directe & propriè est de re familiari. Sed pertinet ad utilitatem Reip. per consequentias l. 2. §. Divus. 2. ff. qui per. tut. Cujus generis mihi videtur & officium procuratoris, advocati, patroni, d. l. 2. de reg. jur.

Sed adoptivi liberi non.] Ait Imp. liberos naturales sive justos prodesse; adoptivos non item, sive in tutela, sive in aliis muneribus. d. l. 2. §. adoptivi. 2. ff. de vacat. mun. qua de re repulchre Tacitus. lib. 15. & Agell. lib. 5. c. 19. Ratio autem, cur adoptivi non prosint patri adoptivo, est: quia causa excusationum sunt naturales, & proinde natura sive generatio, & non patria potestas sive adoptio spectari debet. Præterea beneficia propter liberos dari solent, eo, quod Reip. augeant numero civium: quod fit procreatione; & non adoptione, l. ult. §. si plures 3. ff. de bonis damnat.

Item nepotes ex filio.] Ait nepotes ex filio prodesse; ex filia non item. l. 2. §. Non solum. 7. ff. hoc tit. l. 2. C. qui num. lib. se excus. Ratio est: quia duobus prodesse non debeant, nepotes autem ex filia prosunt patri suo vel avo paterno: ergo materno non prosunt. Nam in hoc conflictu æquitas naturalis postulat, ut ei potius prosint, à quo sunt generati. Sic in conflictu avi & filii, nepos filio potius, hoc est patri suo, quam avo prodest, quia filius eum procreavit, l. 2. C. qui num. lib. se excus. Notandi igitur sunt hi tres casus, in quibus est conflictus inter duos, utri prosint liberi, hoc est, patri ne naturali, an adoptivo prosit filius. II. Avone an filio prosit nepos ex eo. III. Avone materno, an paterno prosit nepos ex filia. Est & hoc notandum: verbo, liberorum, non contineri nepotem ex filia in tutela; ex filio contineri, l. Libertin. 14. §. Sed & cum. 1. ff. hoc tit. l. Natorum. 104. quæ l. huc, hoc est, ad excusationem tutelæ pertinet, ff. de V. S. l. Cognoscere. 56. §. Liberorum. 1. ff. d. tit. Interdum tamen numero liberorum etiam nepos ex filia continebatur, l. ult. ff. de pollicit. l. 1. C. de condit. inst.

Filia autem superstitibus tantum.] Idem est & in aliis muneribus. l. ult. ff. de vacat. & excus. mun. Ratio hæc est: quia vacatio propter liberos non tantum est ob R. ep. aucta civibus, sed etiã ob molestias in educatione capiendas, l. Semper. 5. §. demonstrat. 2. ff. de jur. immun. At hæc amplius nullæ sunt liberis mortuis.

Sed si in bello.] Exceptio est, qua liberi in bello interfecti prosint per æque atque superstitibus, tam in tutela aliisque muneribus, quam in beneficiis aliis, d. l. ultim. l. Bello. 18. ff. de excus. tut. & Agell. lib. 2. cap. 15. ubi de lege 1. l.

Qui in acie amittuntur.] Quasi dicat, qui prælio occumbunt; non vero, qui in castris, in obsidione moriuntur, quantumvis in bello, d. l. ult. & d. l. Belle.

§. Item.

Altera causa excusationis est administratio rerum Fisci. Hoc autem nomine contineri mihi videntur non tantum prefectus ararii, sed omnes huic inservientes rei: ut exactores tributorum, publicani principis, & jam coloni patrimoniales sive principis, *l. Exactores. 10. C. de excus. tut. l. Geometre. 21. l. Administrantes. 41. ff. eod. l. ult. C. qui dant tut.* Imò videntur eo contineri omnes, qui sunt in comitatu Princ. hoc est, ut vulgo loquuntur, Aulici, consilarii, Medici, *l. Iurisperitos. 30. ff. hoc tit. l. In honorib. 8. §. 1. ff. de vacat. & excus. mun.*

Item D. Marcus in semestribus.] Libri semestrium sive semestria tribuuntur in jure nostro Marco Imp. ut hic & *l. Pactum. 46. ff. de pact. l. ultim. ff. de serv. export. l. Et qui. 12. de adquir. vel omit. hered. l. Si just. 3. C. si mancip. ita fuer. alien.* Ratio hujus appellationis est obscura Putant quidam Marcum semestria consilia sibi instituisse exemplo Augusti, de quo id testatur Suetonius, in quibus consiliis hæc constitutiones sint factæ, *Bris. in lex. P. F. b. prefat. semestr.*

§. 2. Item qui Reip. causa absunt.] Tertia est causa absentia Reipu. Ratio eadem est quæ prioris, favor scilicet fisci, & Reip. nè utriusque utilitas per tutelam impediatur, *l. Non solum. 10. in pr. l. pen. ff. h. tit. in pr. & tit. C. 64 l. Tempus. 4. ff. de vacat. & excus. mun.* Qui autem Reip. causa propriè abesse dicantur, diligenter exponitur, *l. Item hi. 4. & 4. seqq. & passim. ff. tit. ex quibus caus. major.* Quo in numero sunt & milites, eorumque Duces, tribuni, medicus, *l. Sed & 8. & 1. seq. ff. de excus. tut. l. Milites. 7. & seqq. ff. ex quibus caus. major.* Quæritur de civitatibus & municipiis: an qui earum causa absunt, etiam excusentur à tutela? Et puto non excusari; tum quia *l. Non solum. 10. ff. h. tit.* agit nominatim de Rep. Rom. tum quia is propriè abest Reip. causa, qui propter Remp. Rom. abest, non qui propter civitatem, *d. l. 4. & l. Sed et si. 26. §. ult. d. tit. ex quibus caus. major. arg. l. Bona. 15. de V. S.*

Sed etsi fuerint tutores,] Duo casus in absentibus diligenter sunt distinguendi: unus est quo tutor quis prius, deinde absens esse cœpit; alter quo prius absens, deinde id est, vel tempore absentia, vel statim post absentiam quis tutor datur: & utroque casu meretur excusationem: cum hac tamen differentia; quod prior reversus tutelam statim recipit; alter post redditum, sive absentiam Reip. causa adhuc anni habet vacationem, sive excusationem à tutela, *d. l. 10. & d. l. pen. ff. h. tit.*

Et interea curator.] Non tutor: ne tutorem habenti tutor detur, §. inter dum §. supra de curat. *l. Administrantes. 41. §. 1. ff. h. tit.*

Nam hoc spacium habent.] Hoc est, anni vacationem, *l. Non solum. 10. in pr. & §. 1. ff. h. tit.* ubi eleganter Modestinus hunc annum dari ait ad futuras tutelam; non autem priores, hoc est, ante absentiam susceptas.

§. Et

§. Et qui potestatem, &c. 3.

Quarta causa est magistratus; ubi distinguendum inter magistratus pop. Rom. & civitatum. Nam ex magistratibus pop. Rom. alii sunt majores ut in urbe Consul, Prætor; in provinciis proconsul, præses & hi non opus habent excusatione; quia ne tutores quidem esse possunt, *l. Prætor. 4 ff. de tut. dat. ab his.* Minores, ut ædiles, excusantur, *de quib. hic & l. Non tantum. 17. §. 15, qui 4. ff. de excusat. tut.* civitatum quoque magistratus, ut duum viri, &c. huc pertinent, sive excusantur, ut & sacerdotio provinciarum. Obstat *l. Propter. 23. ff. hoc tit.* sed dicendum: in civitate quem excusari propter magistratum, quem gerit, ut hic non propter magistratum, quem nondum gerit, sed gesturus est, *d. l. Propter magistratum, 23.* Sic enim ea *L. loquitur*, & sic accipi debet, non ut Acc. & Ant. Aug. sed *susceptam*. Hac re differt hæc causa à superiore. Et ratio differentia est facilis: quia absens tutelam commodè gerere non possit, præsens, licet in magistratu, possit.

§. Item propter litem, &c. 4.

Quinta causa est lis de omnibus bonis. Ratio est perspicua: quia inutile sit pupillo tutorem habere inimicū, ut sit ex litibus gravioribus; cum tutores fere amicissimi dari debeant, *l. Si plures 3. §. 1. ff. de admistr. tut. l. Si pupillum. 20. & l. Propter litem. 21. ff. hoc tit. l. Si, ut alleg. 15. 16. C. eod.*

Nisi forte de omnibus bonis | Novissimo jure etiam de una re, sive quælibet lis excuset, atque adeo removel aliquem, ne sit tutor, excepta matre, & avia. *Nov. 72. & 74.*

§. 5. Item tria onera tutelæ. | **JVI** causa, tres tutelæ, sive tres curationes, sive partim tutelæ, partim curationes hic exponitur, *de qua latè l. 2. §. ult. l. 3. & trib. seqq. l. Spadonem. 15. in fi. l. Non tantum 17. & l. Si quis tres 31. ff. hoc tit. & tit. C. 69. Qui num. tut.* Ratio est, cum favor pupilli, tum tutoris satis onerati. Notanda est autem differentia hac in re inter tutelam & alia munera civilia: Nam tres tutelæ excusant à quarta tutela; ab aliis muneribus non item, *l. Triæ 3. & trib. seqq. ff. de excusat. tut.* Ratio diff. est favor tutelæ, ut modo dict.

Non affectata. | *ut & in l. Spadonem. 15. §. Est autem. 15. ff. eod.* Ratio est, cur affectata sive querita tutelæ non excusent: quia imputet sibi, qui onera & incommoda ultro expetivit: & vulgo dicitur, non excusare id, quod quis affectavit, *gl. in l. 2. §. ult. ff. si quis caut.*

Quam diu administrantur. | Id enim maxime consideratur molestia administrationis, & rationum, *l. Si quis tres. 31. in fi. ff. hoc tit.* quamvis & hoc satis sit, si periculum tutelæ etiam non administrata ad aliquem pertineat, *d. l. 31. in fi. pr. l. Si quis tutor. 60. ff. de ritu nupt.*

P

U

Ut tamen plurium.] His verbis Imp. tres tutelas, non ex pupillorum, sed ex bonorum sive patrimoniorum numero æstimandas esse exponit: ut si tres sint pupilli fratres consortes, hoc est, qui unum habent patrimonium indivisum, eorum tutela una tantum erit; si divisum, singulorum meritis una, sive trium fratrum tres erunt tutelæ. Et hoc est, quod ait Paulus, non numerum pupillorum, sed patrimoniorum separationem plures facere tutelæ, *d. l. Si is qui tres. 31. §. ult.* Ratio est: quia in excusatione spectatur onus, sive molestia, *d. §. ult. in fin.* & ita hæc tria onera tutelæ. Huic obstat, quod tutela sit personæ & non rei. Sed dicendum in excusationibus rem spectari, h. e. molestiam & onus administrandi, *d. §. ult. in fi.* Obstat quoque *l. Imperitus. 10. §. 1. ff. h. tit.* ubi pupilli, qui bona habent Romæ, & in provincia, tutor datus pro uno habetur. Dicendum id ideo fieri: quia unius pupilli unum est patrimonium; licet locis dispersum sive distinctum, *d. l. 30. §. 1. in fin.* Nam potest unus pupillus duos habere tutores: unum rerum Italicarum; alterum rerum provincialium: sed uterque unius erit loco, hoc est, unam tantum tutelam constituunt, quia unius unum est patrimonium, *l. Pupillo. 27. ff. de tut. & cur. dat. ab his, &c.*

§. Sed & propter, &c. 6.

Septima excusatio est paupertas; sub hac tamen conditione: si pauper sit impar oneri, sive tutelæ administrandæ, *l. Si duas. 6. §. penul. & ult. l. Paupertas. 7. l. Post susceptam. 40. §. 1. ff. h. tit.* Ratio est perspicua: quia cum paupertas ipsa sit onus ætèrnam gravius, ut est in Catone maiore. & proinde alterum adungi non debet, cum incommodo pupilli, *arg. l. pen. §. ult. ff. h. tit.*

§. 7. Item propter adversam valetudinem.] Octava excusatio est adversa valetudo: quo nomine continetur morbus perpetuus, item infania, & muti aut surdi vitia, *l. 1. C. qui morbo, d. l. Post susceptam. 40. ff. h. tit.* De his autem vitiis sive morbis notandum, iis etiam si post tutelam superveniant, à jam suscepta quem excusari, *dict. l. 40.* Nam ante susceptam hæc vitia cæci, muti, surdi, furiosi, & valetudinarii non tam excusant, quam impediunt, ne quis tutor esse possit, cum ipsis detur curator excepto cæco, *l. 1. §. mutus. 2. ff. de tutel. l. Etiam. 16. de auctorit. tut.* puto & valetudinarium rectè excipi, ut tutor quidem detur sed excusari possit, si modo invaletudo sit perpetua, *dict. l. 1. C. qui morbo.*

§. Similiter eos, qui litteras, &c. 8.

Nona causa est imperitia litterarum, sive inscitia; cui similis est rusticitas: utraque enim excusat à tutela, si modo uterque & rerum & negotiorum sit imperitus, *l. Si duas. 6. §. pen. & ult. ff. h. tit.*

Qui litteras nesciunt] Litteras scire latine dicitur, quod vulgo dicimus, legere & scribere scire: ita & litterarum quoque scientia interdum dicitur, *l. Pater. 38. de adquir. her. l. Si duas. 6. §. De rusticis. 19. ff. de excus. l. Discretus.*

10. C. qui test. fac. poss. l. Libellorum. 3. §. Item. 2. ff. de accusat. Et ita Vitruv. lib. 1. c. 1. litteras, inquit, Architectum scire oportet. Cui contrarium est litteras nescire. Columella eum qui litteras nescit, vocat illiteratum, l. 1. c. 8. Potest, inquit, etiam illiteratus, dummodo tenacissime sit memorie, rem satis commode administrare. Hic eleganter dicitur, ἀγαμέμνων, d. l. Si duas. 6. §. pen. & apud Cassiodorum nostrum, (veterem Iurisconsultum) lib. 1. Inst. & ita eruditè Duar. lib. 1. disput. annivers. c. 3.

§. Item si propter inimicitias, &c. 9.

Decima causa est inimicitia. Sed duo de ea hic adferuntur: prius h. puta si pater filio tutorem dederit propter inimicitiam, hoc est, eo animo, ut inimicum tutela oneret: alterum est in vers. inimicitia, quo inimicitia sola excusat, etiam si eo animo non sit datus. De hac re l. Si duas. 6. §. Remittuntur. 16. Ratio est perspicua: quia id repugnat ipsi tutelæ, quæ committitur solet amicissimis, l. Amicissimos. 35. ff. de excus.

Sicut per contrarium non excusantur.

Hoc est is, qui promisit patri se tutelam administraturum, non excusatur, etiam si justam excusationis causam habeat, d. l. Spadonem. 15. §. Qui patri. 1.

§. 10. Non esse autem admittendam.] quasi dicat inimicum esse excusat, ignotum esse, non excusat. Nam tametsi tutela committitur amicis, hoc est, maxime notis: potest tamen etiam ignotis committi, modo viris bonis, d. l. Spadonem. 15. §. Qui dixerit. 14. ff. h. tit. quemadmodum & in testamentis plerumque amici quidem & noti instituuntur. Possunt tamen & ignoti institui, §. ult. infra de hered. inst.

Si capitales fuerunt,] Inimicitia capitales sepe in iure commemorantur, l. Si post datum. 14. ff. de procuratorib. l. Licet. 15. de recept. & c. l. Si quis ita. 3. §. ult. ff. de adimend. leg. l. Si inimicitia. 9. ff. de his, quæ ut indig. & l. Si duas. 6. §. Dat remissionem. 17. hoc tit. ubi Græcè dicitur κεφαλὴν ἐχθρὰ; Quæ autem sint capitales inimicitia disputant Interpp. Ant. Aug. ad Modestinum. in l. Si duas. 6. §. Dat remissionem. 17. ff. hoc tit. eas ita definit, quæ ex capitali accusatio- ne sint ortæ, ut si tutor testamento datus ipsum testatorem capitis accuset. Eamque definitionem probat Cujacius ad d. l. 6. Puto quamlibet gravissimam inimicitiam esse capitalem, eamque non tantum ex accusatione capitalis, sed etiam ex aliis causis, ut gravissimis injuriis existere, atque ita capitalis inimicitia eadem & gravissima dicitur in d. l. Si quis ita. 3. §. ult. de adimend. leg.

§. Item is, qui status, &c. 12.

UNdecima causa est controversia status, ut si pater pupilli tutorem petat in servitutem, vel contra, si tutor pupillum. d. l. Si duas. 6. §. Amplius. 18. ff. hoc tit. Et ex hoc quoque capitalis oritur inimicitia: Hæc enim duo, accusare capitis, & petere in servitutem plerunque comparari solent, l. Qui cum major. 14. ff. de bon. libert. et si propriè distingui solent, l. Si inimicitia, 2. ff. de his, quæ ut indign.

§. Item major, &c. 13.

DUodecima causa ætas sive senectus est, de qua est tit. C. 68. qui ætate. l. 2. ff. hoc tit. Ratio est, tum ut ætati parcatur; tum ut consulatur pupillo: Est enim & ætas velut morbus, ideoque & à tutela & aliis muneribus personalibus excusat, l. Manifesti. 3. C. qui ætate vel professione se excusant. Et hinc est, quod in C. post tit. de morbis statim subjungatur tit. de ætate.

Major 70. annis.] Rectè major, h. e. ut compleverit annum 70. Nam in immunitatibus sive privilegiis & excusationibus annus cœptus nō habetur pro completo, l. Majores 3. ff. de jure imm. l. Qui filium 74. in fin. ff. ad Treb.

Minores autem.] Quia modo de senibus, nunc adjungit de adulescentibus. Et senes dictum est excusari; adulescentes ait olim excusari solitos: Hodiè non item: quia hodiè non possunt esse tutores, ex constit. just. quæ de re dictum supra §. ult. de fiduc. tut.

Ad eo, ut nec excusatione opus sit.] Notandum id diligenter in hoc tractatu de excusationibus ut generale præceptum; quosdam esse, qui excusentur; quosdam qui non excusentur: de illis agitur sub hoc tit. Hi sunt duplices; partim enim sunt ii, qui tutores esse non possunt, & proinde non excusantur: ut sunt adulescentes, muti, surdi, furiosi, ut sunt milites & alii nonnulli, ut Clerici & Monachi, l. Generaliter. 52. C. de Episc. & Cler. Novell. 123. cap. 5. partim sunt ii, qui possunt quidem esse tutores; sed tamen se excusare non possunt; ut sunt omnes legitimi tutores: Ad hos enim non pertinet tit. de excusationibus tutorum; sed tantum testamentarios & dativos. Ratio hæc est: quia legitimi ipso jure sunt tutores, & quia hereditatem capiunt, ac proinde onus tutelæ non possunt effugere.

Ut nec pupillus ad legitimam.] Erat id singulare in tutela legitima, ut etiam pupillus tutor legitimus esse possët: dativus & testamentarius poterat esse adultus; pupillus non item, ut dictum supra in d. §. ult.

§. Idem

§. Idem & in milite, &c. 14.

Distinguendus est miles à veterano. Nam miles non excusatur: quia tutor esse non potest. Veteranus excusatur: quia tutor esse potest. Ratio cur miles tutor esse non possit; est favor Reip. ut nimirum miles à signis & castris non retrahatur: *qua de re late Modestinus l. Sed & milites. 8. & l. Non solum. 10. & Vlp. in l. Si tribunus. 9. ff. h. tit. & est tit. C. 65. de exc. veteran.*

§. 15. Item Romæ Grammatici] Decima tertia causa, artes liberales, hinc exponitur. Ratio est favor artium, propter utilitatem Reipu. & occupationes eas exercentium: quæ eadem ratio eos non tantum à tutela, sed ab aliis quoque muneribus excusat, *l. ult. §. ult. ff. de mun. & hon.* Sunt autem duo hic notanda. I. quæ artes excusent; quæ non. II. An earum, quæ excusant, professores omnes excusentur? Quod ad prius, tres tantum artes hinc adferuntur: Grammatica, Rhetorica, & Medicina. Est & Philosophia, *l. Si duas. 6. §. Grammatici. 1. & §§. seqq. ff. hoc tit.* Huc pertinent & mensores frumentarii, *l. Mensores. 26. ff. hoc tit.* Reliquæ, ut Geometria sive Mathesis, Poëtica, Musica, Jurisprudentia, non excusant, nisi Jurisconsultus principis sit consiliarius, *l. Imperitos. 30. ff. hoc tit. l. Poëta. 3. Cod. de profess.* Grammatistæ quoque non excusantur; hoc est, qui primas literas docent, *l. Sextum decimum. 2. §. ult. ff. de vacat. & excus. mun. l. Ut gradatim. 11. §. ult. ff. de mun. & honor.* Alterum, an earum artium quæ excusant omnes, qui eas profitentur, excusentur, exponitur in verb. & *quæ in patria sua, &c.* quibus indicat non omnes excusari; sed eos tantum, in quibus hæ duæ conditiones reperiantur: I. si in patria eas exerceant. Excipiuntur tamen excellentes in sua quisque arte, qui etiam extra patriam suam excusantur, *l. Si duas. 6. §. valde tamen. 10. ff. hoc tit.* II. si sint intra numerum. Id ut intelligatur; sciendum, civitatibus certum eorum numerum fuisse definitum pro magnitudine civitatum, puta ut minores civitates quinque medicos, tres Rhetores, & totidem Grammaticos: majores septem Medicos, quatuor Rhetores & totidem Grammaticos. maxima decem Medicos, quatuor Rhetores & Grammaticos habeant. extra hunc numerum alii non excusantur, exceptis rursus excellentibus egregieq. doctis, *dict. §. valde tamen.* Id addendum: professores quoque juris Romæ vacationem habuisse, in provinciis non item, *dict. §. valde tamen in fin.* Olim enim tribus tantum in locis jus docebatur: in utraque Roma, & Berythi, *l. 1. & 2. C. de jur. vet. enucl. in præfat. ff. ad professores §. & hæc omnia. 10.* Est & tertia conditio, ut in actu has artes exerceant, suoque officio bene & sedulo fungantur, & in numerum sint relati legitime, *l. Si duas. 6. §. Et utique. 4. dict. tit. l. 2. Cod. cod. l. Ut gradatim. 11. §. Reprobam. 2. de numer. & hon.* Et hoc est, quod & hinc ait, *Exercent.* Tres igitur conditiones harum artium professoribus sunt necessariae: ut sint in numero, ut eos exerceant, ut in patria.

P 3

§. Qui

§. Qui autem vult se excusare, &c. 16.

Adhuc dictum est de 13. excusationum causis. Sunt tamen & alia, ut una, §. qui tutelam, 18 infra hoc tit. & altera §. idem rescripserunt: & tertia, si ingenuus Libertino detur tutor, excusare se potest ex oratione D. Marci, l. 1. §. Libertinis. 4. & l. Cū ex oratione. 44. ff. hoc tit. l. Pupillo 27. §. Libertino. ff. de tutorib. & curat. dat. ab his. ut alia exiliū, l. Plane. 29. dict. tit. ut alia, puta inquilini castrorū excusantur à tutelis, l. Non tantū, 17 §. ult. hoc tit. Itē collegia quædā, quibus id nominatim datū est, dict. l. Non tantū, 17 §. eos. 2. Nūc Imp. quæstionē adfert: An qui plures excusationis causas habet, omnibus uti possit; adeo, ut si una allegata & nō recepta, siue probata alias possit allegare: Et ait, posse. Idem & Modestinus, in l. Spadone, §. 1. ff. hoc tit. qua in re excusatio similis est exceptioni, dissimilis actioni: potest pluribus quis exceptionibus uti; actionibus nō itē: sed ex pluribus actionibus eligēda una, qua quis uti velit.

Ratio autem differentie inter exceptiones & excusationes, & inter actiones, hæc est: quia hæc sint civiles, & ad petendum siue lucrum inventæ; illæ potius naturales siue ex æquo & bono, & damni vitandi causa introductæ, l. Marcellus, 66. de reg. jur. Est & altera quæstio: An plures causæ, quarum tamen nulla sit idonea, quia singulæ non prosunt, an saltem conjunctæ omnes, pro una idonea habeantur: ut si sit annorum LXV. & duas tutelas duosque habeat liberos? Et ait Modestinus, non prodesse, d. l. Spadonem, 15. §. 1. contra regulam vulgarem, Et si non prosunt singula, multa juvant.

Intra tempora] Hoc est, quinquaginta dies, qua de re mox.

Quia autem excusare.] His verbis duo continentur. Prius de modo excusandi; alterum de tempore. Quod ad prius ait Imp. eum, qui vult se excusare, nō appellare, hoc est, nō cogi appellare; sed posse etiam sine appellatione causā excusationis apud competentem judicē contestari & allegare: qua in re differt tutela ab aliis muneribus. Nā creatus siue nominatus ad aliquod munus, nisi statim à creatione appellet, nō potuerit excusationes, etiā quas habet justissimas, postea allegare l. Si ad 4. l. Cives. 11. Cod. de appell. l. Observare. 2. C. de decur qua de re pulchrè Cuiac lib 9. obs. c. 15. Hæc autē verba, nō appellat: ita accipi debēt, ut dictū, hoc est, nō coguntur, nō necesse habēt, nō oportet, possunt tamē si velint, quamvis id frustra faciāt. Et ita cōciliari debēt, l. 1. §. 1. ff. quādo appell. fit. & hic locus cū aliis, l. Cum in una 17 §. 1. ff. de appellat. l. Scire oportet. 13. §. Aliud etiā. 2. l. Gajus. 16. l. Quinquagint. 38. ff. h. tit. l. Quāquā 15. & l. Tutores. 18. Cod. eod. l. Tutor. 29. & l. Tutores 39. §. tutor datus. 6. ff. de administr. tut. l. pen. ff. de tut. & cur dat. Alterū de tempore est: ut licet nō cogatur statim appellare; cogatur tamē intra tempus definitū causas excusationis allegare. De quo tempore duo sunt notanda prius, hoc tempus esse dierum 50. continuorum; de quo infra latius: Alterum ex quo hoc tempus currere incipiat, utrum scilicet à die vel testamenti aperti, vel decreti, hoc est, dationis per magi-

magistratū. Et ait Imp non ab illis diebus, sed à die cognitionis cedere, hoc est ex ea die, qua tutores cognoverint se datos esse. *l. Scire oportet. 13 §. 1. in fin. & d. l. Gaius. 16 l. Quinquaginta. 33. de excusat. tut. & l. Tutor licet. 19. Cod. de administrat. tut.* Et hæc omnia: hoc est remissio appellationis, temporis definitio, & temporis cessio sunt ex cōstitutione Marci Imp. *d. l. 13. & d. l. 38. ff. h. tit.* His addendū: posse has causas allegari, nō tantū in iudicio sive pro tribunali; sed etiā libello supplici extra iudiciū. *d. l. Scire oportet. 13. §. Oportet. 10. ff. h. t.*

Cujuscunque generis.] Rectè addit Imp. hæc verba, hoc est, qualitercunque dati; ut restringat verba *cujuscunque*. Nam, ut supra dictum, tractatus de excusationibus pertinet tantum ad datos, sive testamento sive decreto; non autem legitimos.

Si intra centesimum.] Hic de tempore sive 50 diebus diligentius exponitur: hac distinctione adhibita, utrū tutor datus habitet in loco in quo datus est ad 100. miliaria, an ultra: Nam si nō ultra; erunt hi 50. dies legitimi: si ultra, tū alia ratio est præscripta, de qua hic in verb. *si verò ultra*: de qua distinctione latius, *l. Scire oportet. 13 §. 1. l. Quinquaginta. 38. ff. h. tit. l. Quinquaginta. 6. & Testamento. 11. C. cod.*

Dinumeratione facta.] Ut *xxc. 10.* passuum unius dei iter conficiant, sollemne est in jure, *l. Itinere. 3. ff. de V. S.*

Qui tamen uti cævola.] Nam alioqui absurdum sequeretur; hoc scilicet, ut plus temporis habeat is qui vel in urbe est, vel prope ab urbe; quam is, qui abest longius: semper enim qui est in urbe, dies habet 50. At fieri posset; si eam dinumerationē sequamur, ut qui longè abest, non habeat 50. verbi gratia: abest quis ultra *clxc. 10.* Hic si in singula vicena unū diem numeres ex *clxc. 10.* erunt octo tantū dies; quibus si addatur 30. amplius, erunt tantū 38. quod iniquum est & absurdū, & ita ex Scævola, Ulp. & Paulo hæc moderatur Modestinus *d. l. Scire oportet. 13 §. Aliud etiam. 2. ff. h. t.*

Dies cōtinui.] In jure annus, mensis & dies bifariā dividūtur: in continuas & utiles, *l. 1 §. Dies. 9 ff. de agnos. & alend. lib. l. Is cur §. Sex autē 19. ff. ut in poss. leg.* Cōtinui sunt naturales: ut, verbi gratia annus constat diebus cōtinuis CCCLXV. Græcè eleganter dies continui dicuntur *ἡμέραι συνεχόμεναι*, & Modestino *d. l. Scire oportet. 13 §. Quinquaginta. 9.* posteriores Græci vocant *συνέπτεαι*, ut *lib. 1. tit. 2 & lib. 6. tit. 7.* Utiles sunt, qui olim dicebātur Fasti, & ita definiuntur quibus potestas est experiēdi sive agendi, *l. Quod autē 6. §. ult. ff. l. Que in f. au c. ed §. ult. infra de bon. poss. l. Libellorum. 3. in fin. ff. de accusat.* Hi autē utiles vel sunt simpliciter utiles; vel dies sessionū: & hi quidē sunt illi, quibus magistratus sedet pro tribunali; illi sunt, quibus etiam non sedet; ut si procedat, vel sit in orto, ut saltē ad eū pateat aditus. De his sessionū diebus sunt duo loci, *l. Vtile. 2. §. Dies. 1. ff. quis ordo in poss. d. l. Is cur §. Sex autem. 19. ff. ut in poss. legat.* Græcè dicūtur, *ἡμέραι βηματικαί*, ut dies utiles. Græcè

ἐπὶ δὲ

ἐπιλέγει Θεοφ. h. videatur. Duar. lib. 2. Diss. c. 16. Gov. lib. 1. var. lect. c. 10. Cujac.
lib. 2. observ. 18.

§. Datus autem tutor, &c. 17.

HÆc verba non videntur propria h. tit. sed communia totius tractatus de tutelis. Sed si locus ex quo sunt decerpta spectetur, rectè huic tit. conveniunt; sic enim ait Martianus: licet datus tutor ad universum patrimonium datus est; tamen excusare se potest, ne ultra centesimum lapideam tutelam gerat. *l. Propter litem. 21. §. licet. 2. ff. hoc tit.* ex quo loco sumpta sunt & §. *item propter litem*, & §. *qui vult se excusare, supra hoc tit.* verum tamen est, generaliter tutorem datum, datum censi ad universum patrimonium, *l. Si curatores. 2. C. de excus.* Ratio est: quia tutela est individua; quia scilicet præcipue detur personæ, quæ est individua, ut d. *supra §. certe. 4. qui test. tut. dar. pos.* & §. *interdum autem. 5. vers. quia habenti tutorem. de curat.*

§. Qui tutelam, &c. 18.

Idem ait *l. Curator. 20. C. eod.* & indicat *l. Gaius. 16. ff. eod.* Ratio hæc esse videtur: quia satis superque sit, si in uno gravi onere, labore & opera amici alicui consulatur, *argumento l. Tutores. 39. §. qui se negucis. 2. in fin. ff. de administr. tut. l. Tutori. 20. C. de negot. gest.* excipitur libertus. Is enim si a patrono, filio patroni tutor & curator datus est testamento, & confirmatus à magistrato, cogitur utrumque onus sustinere, *l. Libertos. 5. C. hoc tit.* Ratio hæc est exceptionis: quia libertus propter summum premium libertatis omnem operam debet patrono, ejusque liberis, *l. Si quis à liberis. 5. §. pen. de lib. agnosc.* Notanda est autem hæc causa excusationis, quæ tantum locum habet in curatione, non in tutela: atque ita hæc excusatio non est communis, ut priores 13.

§. Idem rescripserunt, &c. 19.

Altera excusatio item non communis, sed propria mariti hic adfertur ex *l. Amplissimi. 4. C. hoc tit.* idemque esse in sponso, *l. 1. §. ult. ff. hoc tit.* sed obstat *l. Maritus. 2. Cod. qui dar. tut. pos. l. Virum. 14. ff. de curat. jur.* Ubi dicitur, maritum uxori curatorem esse non posse, sive non oportere creari: Ergò excusatione opus non habet, ut *supra dictum*. Respondendum videtur: quod dicitur non posse; accipiendum cum effectu, hoc est, non posse, si nolit maritus, sive si excusare se velit, non oportet eum cogere: quemadmodum & de ingenuo dicitur, eum non creari curatorem libertino: id accipiendum, si nolit, *l. 1. §. Libertinus. 4. ff. hoc tit. l. Pupillo. 27. §. 1. ff. de tut. & curat. dat. ab his.* Queritur autem quorum bonorum curator dari possit maritus. Dicendum bonorum uxoris tria fere esse genera: dotem, præter dotem, quæ vulgo parapherna & receptitia. De dote notum est, de parapher-

his

mis, l. Si ego 9 § dotis autem 2. ff. de jur. dor. l. pen. ff. ad l. Falcid. l. Hac lege, 8. & l. ult. C. de pact. convent. tam super dor. de bonis receptitiis, l. Mantus, 21. C. de procur. l. Mariti causa, 31 § Sine, 2. Vers. Sed & dos ff. de mort. caus. donat. Ex his tribus generibus ultimū huc pertinet. Nam primū, dos, est in bonis mariti, & proinde ipse est ejus quasi Dominus & non Curator, l. docet ancillā, 9. C. de Ret. Vind. Paraphernorū maritus legitimus est administrator, l. l. ult. C. de pact. convent. tam super dor. Ratio autem hujus excusationis videtur esse, ne maritus indulgentia uxoris fretus, malè bona administret. Quæ ratio videtur, ut dicamus, maritū non posse esse curatorem bonorum uxoris receptitiorum; quænam admodum pupillā tutor ducere non potest, ne res pupillæ hac ratione pereant, non redditis rationibus à tutore tanquam marito, l. Libertum 64 Senatusconsulti, 1. ff. de ritu nupt. Et quod hic dicitur eum excusare se posse, intelligendum videri potest hoc casu, si se immisceat, sed i puto tamen esse posse, ut supra dictum.

Licet se immisceat. Id quoque singulare est in hac excusatione. Nam generaliter is, qui habet excusationem, & ea non allegata se immiscet administrationi tutela, postea non auditur, l. Non tantum, 17. §. is, qui, 4. ff. hoc tit. l. Tutores, 2. C. si tutor vel cur. f. ff.

§ ult. Si quis autem falsis allegationibus, Hic §. respondet dict. tit. Cod. si tutor vel cur. falsa allegat. Ratio sumitur à similibus: quia neque transactio, neque sententia ex falsis instrumentis vel testimoniis lata, valet, toto tit. C. si ex fals. instrument. l. Si ex falsis, 42. C. de transact.

De suspectis Tutoribus vel Curatoribus.

Tit. ult.

Hic tit. respondet tit. ff. & C. de suspect. tut. & cur. ordinis ratio exposita est supra ad init. tit. de satisf. tut. quod scilicet his tribus titulis potestremus communia tutorum & curatorum explicentur. Quæritur tamen potest: cur in ff. & C. prius de suspectis, deinde de excusationibus; hic autem contrario ordine agatur. Dicendum quod ad ff. & C. attinet, ratio ordinis in iis hæc est: quod priore loco exponantur ea, quæ ad tutores pertinent, & eorum officium, siue quæ ab iis geruntur manente tutela. Deinde exponuntur ea, quæ pertinent ad eos, qui nondum sunt tutores hoc est, vel nondum cœperunt administrare vel desierunt. Ad priorem partem pertinent tit. de administr. tut. & tit. de susp. quia propter malam administrationem suspecti fiunt: quæ causa est, cur in ff. & C. post tit. de administrat. ponatur tit. de suspect. Ad alteram partem pertinent excusationes, & actio tutelæ post tutelam jam finitam. Ratio autem, cur hic contrarius sit ordo, hoc est, prius de excusatione, & posterius de suspectis agatur, duplex videtur: tum quia excusatio est ejus, qui nondum cœpit gerere; suspecti actio contra eum, qui jam gerit: nondum autem gerere prius est, quàm gerere: tum quia excusatio est

est quiddā benignius; suspecti actio siue cumen odiosius, & proinde posterius, hoc est in posteriorem locum reiectum, ut *in tit. de publ. l. i. inf. r.*

Sciendum est] Initium hujus tit. usque ad §. *impuberes, fere* ad verbum sumpta est, ex *l. i. ff. cod.*

Suspecti crimen] Idem quoque ait *Ulp. dict. l. i. §. i.* Hanc autem actionem suspecti, ab actione rationibus distrahendis, de qua est *titulus ff. de actione tut. & rationib. distr.* distinguit D. Hottom. in cōment ad *l. 12. tab.* Balduin. autem ad *l. 2. tab. c. 40.* videtur utramque pro una habere. Certē & illa actio rationibus distrah. est ex leg. *12. tab. l. Tres tutores 55. ff. de administ. tut.* Puto rectius sentire Hottom. & Cic. verba non de actione rationum distrahendarum, sed de act. suspecti accipienda esse; cum ait, *lib. i. off.* Atque ista dolus malus etiā legibus erat vindicatus, ut tutela *12. tab.* Nam hæc actio suspecti quo ad infamiam, tantum est ex dolo; quo ad remotionem est etiam ex culpa, §. *suspecti. infra hoc tit.*

§. 1. Datum est a.] Idem in *l. i. §. damus autem. 3. hoc tit.* Ut enim his magistratibus jus constituendi; ita & jus removendi tutores datum est, *l. i. §. suspecti, 11. ff. ad SC. Turpill. l. Decreto, 10. ff. h. i. t.*

Et legato.] Idem ait *d. l. i. §. damus. 3. l. Cognitio. 4. ff. de off. ejus, cui m. ind. juris d.* sed ob stare videtur *d. l. i. §. suspecti 11. ad Turpill.* Et sanè putat. P. Faber, *ad l. 10. ff. de reg. iur.* tutorem suspectum postulari quidem posse apud legatum; sed removere ab eo non posse: quia legatus non habeat tribunal, ut præses, siue proconsul. Et ait *Ulp. d. §. damus. 3.* de legato dubium fuisse. Dicendum jus removendi tutorem suspectum, etiam legato competere, ut *h. & d. §. damus. Nec obstat d. §. suspecti.* Nam propter favorem pupilli ejusq; utilitatem id singulariter receptum est, ut hæc cognitio de suspectis tutoribus non tantum legato sed etiam aliis mandari & delegari possit, ut ait *d. l. Cognitio. 4.*

§. 2. Et possunt quidem omnes tutores.] Hac re differt hic tit. à duobus prioribus. Nam *tit. 24. de satisdat.* non pertinet ad omnes tutores seu curatores; sed tantum ad legitimos & simpliciter datos: & *tit. de excusat.* non pertinet ad legitimos; sed tantum ad testamentarios & dativos: *hic pertinet ad omnes, l. i. §. 3. ff. h. i. t.*

Quare et si legitimus.] Videtur Imp. indicare legitimos tutores non facile excusari de hoc crimine. Et sanè melius est eos non removeri, sed curatorem adungi iis, ut ait *l. Si tutor. 9. cod.* Ratio adversitatis inter legitimos & alios est: quia legitimi sūt vel parētes, vel fratres, vel agnati, vel affines, vel patroni, & proinde infamia hac non temere afficiendi. Quæ causa est, cur patronus si tutor sit liberti sui, removeri quidem, licet ægrè, possit; sed tamen ut ejus famæ parcat libertus, hoc est, ut removeatur sine infamia: Nam famose actiones contra parentes vel patronos institui nō debent, *l. Non debet 11. §. i. ff. de dolo. l. Parens. 5. §. Sed nec. ff. de obseq. par. & patr. prest.*

§. 3. Et

§. 3. Et sciendum est.] Recte q. publicam: Nam in eo similis est verè publicis judiciis, quod ut illa, ita & hæc omnibus pateat, §. *publica*, *infra* de pub. iud. l. 1. §. *consequens*. 6. l. Tutor. 3. §. 1. *in fin.* ff. *hoc tit.* Quin etiam sine accusatione potest prætor ipse suspectum repellere, quod favore pupillorū hic conceditur, d. l. 3. §. *prætere*. 4. Dissimilis autē in eo, quod illa sint de publicis reb. sive ad Remp. pertinentibus; hæc de re privata ut tutela: & quod accusator in illis incidat in SC. Turpil. in hac non item, d. l. 1. §. *suspecti*. 11. ff. *ad SC. Turpil. exem.* plo privatorum delictorum, l. *ult. de priv. del.*

Quinimo.] Id quoq; singulare est in hac actione sive accusatione, mulieres in ea admitti ad accusandum, d. l. 1. §. *Quinimo*. 7. l. *Pietatis*. 6. & l. *seq. C. Eod. r.* . Alias enim mulier prohibetur iudicio agere, nisi pro suis, quos vel ætas vel morbus impediatur, l. *Fæminæ*. 41. de *procurat.*

§. 4. Impuberes.] Hæc sumpta videtur ex l. *Impuberibus*. 7. ff. *eod. idem* & in l. *Chratores*. 2. & l. *Eum*. 7. C. *eod.* Ratio autē cur hæc accusatio impuberi nō concedatur: tum quia persona non sit legitima standi in iudicio; tum quia infirmū, & fere nullum ejus sit iudicium; tum deniq; quia tutor est patris loco, qui non nisi maturo iudicio accusari aut removeri debeat: maxime cum hoc iudicium aliis omnibus pateat, & prætor etiam per se tutorem possit repellere. Quæ causa est, cur & libertus melius faciat, si patronum ut suspectū in tutela nō accuset; sed aliis id relinquat, ut ait l. *Imp. l. Tutor*. 3. §. *Liberti*. 1. h. *tit.*

§. 5. Suspectus autem est.] Hoc quartum est cap. h. tit. puta, ex quibus causis suspecti removeantur, de quo est in l. 3. §. *nunc videamus*, 5. ff. *eod.* Recte autem suspectus hic dēiitur non ex divitiis, sed ex mala administratione: imo ex malis moribus, ut in §. *ult. h. tit.* Qua in re differt heres suspectus, à tutore suspecto: Nam *heredem* solè facultates suspectum faciūt; tutore fraudulenta tantū & callida administratio. l. *Si creditores*. 31 §. *Sed suspectus*, 1. ff. *de reb. auct. iud. & c. l. Qui fundū*. 7. §. *qui sciens* 5. ff. *pro emp.* Et hoc est quod l. *In postulā-* *du* 5. C. *eod.* ait, non vires patrimonii principaliter, sed an nihil segniter, nihil fraudulentè geratur, perpendendum esse.

Sed & antequam tutelam] Quia, ut dictum, non tantū ex mala administratione, sed etiam ex moribus suspectus æstimatur, §. *ult. inf. h. tit.* & expedit pupillo rem statim ab initio salvam esse, quàm post vulnus remedium quaerere, argumento l. *Suspectus*. 5. ff. *hoc tit.* l. *ult. C. in quib. caus. in integr. rest. necess.* & c.

§. Suspectus autem remotus, & c. 6.

DE pœna suspecti hic agitur; ut & in §. *si quis tutor infra hoc tit.* Generaliter autem pœna suspecti est infamia, si ob dolum removeatur: singulariter, hoc est, in quibusdam casibus est & alia pœna, de qua in §. *si quis tutor*, & seq. Est a, hæc distinctio inter dolum & culpam diligenter notanda

tandal. 3. §. nunc videamus. 5. & §. ult. l. He enim. 4. & l. Impuberibus. 7. §. si fr. ius. 1. ff. hoc tit. l. ult. C. cod. l. Eun. 2. C. de tut. vel cur. qui satis non ded.

Si ob culpam.] Hoc est segnitiam, inertiam, rusticitatem, simplicitatem, d. l. 7. §. ult. & l. in postulandis. 5. C. cod. Queritur de lata culpa, an ob eam remotus fiat infamis. Et putat Hotom. fieri: quia Cic. pro Qu. Roscio scribat, procuratorem in mandato ob latam culpam fieri infamem, & l. Si procuratorem 8. §. do. o. 9. ff. m. iul. Nam tutela solet hac in re mandato, & societati comparari, ut ibidem Cicero Idem quoque indicat l. Tutor. 7. §. competet. 2. ff. de administrat. tut. Ubi perspicue Ulpianus tutorem ait teneri tam de dolo, quam de lata culpa. Sed id non ad actionem suspecti, verum ad actionem tutelae pertinet, in quo non tantum lata, sed etiam levis praestatur, l. Contr. actus. 23. ff. de Regulis Iuris.

§. 7. Interdicitur ei administratio.] Id quoque singulare est propter favorem pupilli, l. Eun. quem. 7. C. hoc tit. Alias enim lite pendente, nihil novari debet.

§. 8. Sed si suspecti.] Ait actionem suspecti etiam institutam extinguere morte tutoris. Ratio est: quia generaliter finita tutela, nulla est actio suspecti, l. 1. C. b. tit. l. pen. ff. cod. Ratio huius reg. generalis haec est: quia ut eleganter Balduin. & Hotom. hic: finis huius iudicii est abrogatio tutelae: quae si sua sponte finita fuerit, merito & hoc iudicium cellare debet, maxime mortuo tutore, ut ejus memoriae parcatur. Nam & alias crimina morte reorum extinguuntur, l. Et si. 2. l. Si is quem. 3. C. si reus vel acc. mort. fuer.

§. Si quis tutor, &c. 9.

HAC ex d. l. Impuberibus. 7. §. praeterea. 2. & l. 1. §. ult. & l. seq. ff. h. tit. & l. Tutor. 3. §. tutor. 14. d. tit. Agitur autem hic de poena suspecti, & duo casus adferuntur; quibus suspectus non tantum fiat infamis; sed etiam gravius puniatur. Prior est de alimentis pupillo per tutorem negatis; alter est de tutore, qui pretio tutelam redemerit. Sed de alimentis distinguitur inter absentem & praesentem tutorem: Nam absens removetur tantum; praesens & mentiens, removetur & puniatur.

Ut alimenta.] Id notandum, alimenta pupillo per praetorem constitui pro tribunali, sive decreto, idque praesente tutore, d. l. 3. §. tutor. 14. & l. Quod. 2. C. de Alim. praest. & tot. tit. ff. ubi pupillus. & l. ult. d. tit.

Ut in bonorum possessionem] Non ut bona tutoris vendat; sed rei tantum suae servandae causa ut creditores in bona debitorum mitti solent, d. l. 7. §. Praeterea. 2. Sic enim solet praetor adversus contumaces uti strictioribus, sive aetioribus remediis, ut loquitur l. Praeses. 3. C. b. tit.

Ergo ut suspectus,] q. d. negatio alimentorum est una ex causis suspecti.

§. 10. Si

§. 10. Si hoc per mendacium dicat.] Notandus est hic locus de pœna mendacii *d. l. 3. §. Sed si. 15.* Ubi Ulpian. nihil interesse ait, utrum quis pretio redimat tutelam, an bona pupilli celet & mentiatur. Verba Ulpian. hæc sunt; Nihil interest, id agere quemquam, ut corrupta fide inquisitionis, tutor constituatur, an bona fide constitutus, velut prædo bonis alienis incumbat, scilicet ea celando & mentiendo.

Sicut ille remittitur.] Hic alter est casus, quo præter infamiam suspectus punitur, *d. l. 3. §. Sed si. 15. l. 1. §. solent. 7. ff. de off. præf. urb.*

§. 11. Libertus quoque.] Tertius hic est casus, sed singularis, & proprius libertorum. Alii enim tutores ex dolo tantum infames fiunt: liberti etiam puniuntur. Idemque locum habet, in plebeis & vilioribus, *l. 1. §. ult. & l. sequ. ff. hic. l. Si liberti. 10. C. de administr. tut.*

Ad præfectum urbi.] Non ad prætorem. Nam criminum vindictio ad præfectum urbi pertinet; Jurisdictio sola ad prætorem, *l. 1. & 3. ff. de offic. præf. urb. l. ultim. de in jus voc.*

§. Novissimè autem, &c. ult.

Hæc verba pertinent ad definitionem suspecti, qua dictum est, suspectum æstimari non ex facultatibus, sed ex moribus & fide. Non igitur latis est eum esse solvendo sive locupletem; non etiam satis est, eum nihil ad huc gessisse, ut dictum *supra. §. suspectus autem.* Non denique satis est, si tutor offerat satis. Nam ut eleganter ait Ulpian. satius est pupillo rem suam salvam esse, quam satisfactionem, seu cautionem habere. *l. Suspectus §. ff. h. tit. & argumento. l. Plus cautionis. 25 ff. de reg. jur.* Et hoc est, quod ait: *Suspectum non eum putamus, &c.* sic enim ibi legend ex libris manuscriptis.

Enimverò tutor vel curator.] Idem in *l. Suspectum. §. ff. hoc tit. l. In postulandis. §. C. cod.* Si tamen tutor ita est egenus, ut pupilli substantia periclitetur, non removebitur quidem, sed curator locuples ei adjungetur; ut pupillo magis sit cautum *l. Pietatis. C. C. h. tit.*

FINIS LIBRI PRIMI.

INSTITUTIONUM JURIS DIVI JUSTIN.

LIBER II.

De rerum divisione, & acquirendo ipsarum dominio, Titulus I.

DE ordine primum breviter est explicandum. Eum indicat Imperator hic in verbo: *Superiore libro, &c.* quasi diceret: dictum est *supra* § ult. de *jur. nat. gent. & civil.* Jus ad hæc tria: personas, res & actiones pertinere. Eorum primo, quod est de jure personarum, exposito, proximum est, ut de rebus explicetur. Ut autem *Res* vocabulum in Jure patet latissimè. *l. Rei. §. in princ. ff. de ver. sig.* ita & hæc altera pars juris de rebus in hoc opusculo latissimè explicatur; puta, ab hoc. tit. usque *ad tit. 6. lib. 4.* Contra fit in *Dig.* ubi de rebus uno eoque parvo titulo agitur *tit. de rer. divis. & qual.* Sed latissimè in ff. explicatur pars *prox.* hæc est de actionibus sive judiciis, ut & in *Cod.* Quod ad hunc tractatum de rebus attinet, valde licet hic diffusum; potest tamen is ad duas divisiones rerum revocari & in his totus continetur. Prior divisio *hic initio* affertur: altera, *infr. tit. prox.* Prior hæc est: quæ res vel sunt in patrimonio sive dominio; vel extra: Ubi exponitur de dominio modis acquirendi, tam naturalibus quam civilibus. Altera divisio est, quæ res vel sunt corporales, vel incorporales, *infr. init. tit. prox.* Et corporales quidem sunt innumerabiles: Incorporales præcipuè quinque exponuntur? Servitus prædii, ususfructus, usus & habitatio, hereditas, obligatio. In his igitur & domini acquisitionibus & rebus incorporalibus explicandis consumitur totus hic tractatus de rebus, idque satis permixtè & confusè interdum. Nam primum domini acquisitiones naturales explicantur, *ut toto hoc tit. II.* Res incorporales tres duntaxat: servitus ususfructus & usus, *tit. 3. 4. & 5.* III. Rursus domini acquisitiones civiles explicantur, earque duæ usucapio & donatio, *tit. 6. & 7. & seqq.* IV. Permixtim res una incorporalis, puta hereditas, & domini acquisitiones civiles, reliquæ omnes latè explicantur, *à tit. de testamentis ordinandis, usq. ad tit. de oblig. V.* Reliqua est una res incorporalis; obligatio: de qua latissimè *à d. tit. de oblig. usq. ad tit. de actio. explicatur.* Hæc ordinis ratio. Confirmatur his locis §. ult. *sup. de jur. nat. gent. & civil. hic init. tit. & §. singulorum. 11. infra. & tit. de reb. corpor. § pen. & ult. infr. de usu & habitat. §. ult. infr. pro quas person. nobis. acq.*

Dere-

De rerum divisione, &c.

Notanda sunt hæc verba: Res, patrimonium, pecunia, substantia & bona: sunt enim inter se cognata: & differunt tamen. Nam rei verbum, latius patet, quàm reliqua d. l. Rei. 5. & l. Rei. 23. ff. de ver. sig. i. e. Rei verbo continentur tam ea, quæ sunt in dominio, sive patrimonio, quam quæ sunt extra, ut est Aer, mare, sepulchrum, res sacræ, &c. Reliqua autem, ut pecunia bona &c. ad ea tantum pertinent, quæ nostri sunt patrimonii vel dominii, l. Rei. 5. & l. Pecunia verbum. 178. & l. Pecunia nomine. 222. ff. de ver. sig. l. Bonorum 49. d. tit. Græcè vix extat verbum, quod respondeat verbo Rei. Sed verbo pecunie, aut bonorum respondet Græcum, οἰα, ut & Germanicum Haabend. Quæter. Patrimonii vox interdum latius patet: interdum angustius. Latius quidem de omnibus, quæ sunt nostra. angustius vero de iis tantum, quæ sunt patritæ & avitæ, ut bona materna interdum dicuntur matrimonium, à Valer. & Sueton.

Divisione.] Rectè divisione. Nam una tantum in effectu & revera hic affertur; verbis tamen duæ, ut infra dicitur. Altera rerum divisio exponitur infra tit. prox. Queritur: An non sint plures rerum divisiones? Et certum est esse: tres tantum adferam in jure utilissimas. Nam primo res vel sunt divinæ, vel humanæ, ita ait l. 1. ff. h. tit. l. 1. ff. de interd. 2. Res vel est mobilis; vel solis, sive quæ solo continentur, id est, immobilis § 1. infra de inutil. stip. l. Quam Tuberonus. 7 §. in peculio. 4. ff. de peculio. & Seneca lib. 11. natural. quæst. ita ait loqui Cicero. Interdum tamen hæc divisio tria habet membra: ut res sint vel mobiles, ut liber; vel immobiles, ut domus, vel se moventes, ut animalia: Ita dividit Imp. in l. ult. C. de quadrien. præscript. Tertiò Res vel sunt corpora, ut fundus, liber, animal: vel sunt jura, ut servitus, ususfructus, vectigal, redditus annuus, salarium; vel nomina sive debita; vel deniq; quantitas, sive ea, quæ numero, pondere, mensura constant: ut frumentum, oleum pecunia numerata, &c. l. 1. §. Et omne. 7. ff. ad l. Fulcid. l. Si quis. 7. ff. de except. rei jud.

Et acquirendo ipsarum dominio.] Tria hic sunt notanda. Primo, hæc verba esse delenda: tum quia absunt ab omnibus libris manuscrip. & à Theoph. tum quia in ff. tit. ita est conceptus, de rer. divis. & qual. Nec obstat, quod sub hoc tit. etiam de acquir. rer. domin. & quidem latè agatur. §. singulorum. 11. & seqq. infra. Nam solet interdum Imp. titulum à parte tantum concipere sive denominare, ut supra tit. de tut. ubi titulus conceptus est generaliter, & tamen sub eodem etiam specialiter de testamentaria tutela explicatur, §. permissum est. 3. & l. supra hoc tit. 2. De dominio, quid sit, & quotuplex, & omni jure rerum, non hic ut interpretes solent, sed infra explicabimus, d. §. singulorum. 11. Tertiò: Respondet huic titulo, tit. ff. de rer. divis. & tit. ff. de acq. rer. dom.

Quæ

Quæ vel in nostro patrimonio] Hæc divisio rerum ut in jure ratiõ, notanda est. Indicatur & in *l. Rei. 5. ff. de verb. sig.* In patrimonio autem idem valet, quod in dominio, *l. Quod in. 14. ff. de acquir. rer. dom. l. 1. ff. de usufructu earum rerum, &c.* Sive ea sint in dominio, sive esse possint: ut contra ea sunt extra patrimonium, quæ in nullius sunt dominio; ut sunt: communia, publica, sacra, &c. Huic autem divisioni similis est hæc quares dicuntur esse vel in bonis, vel extra bona *l. 1. ff. de Usu & usufruct. l. 1. g. 1.* Sed in bonis latius patet quàm in patrimonio sive in dominio. Nam in bonis interdum ea dicuntur, quæ sunt in dominio; id est idem valet, quod in patrimonio; interdum ea quoq; in bonis dicuntur, quæ bona fide possidentur. Tertiò & latissimè in bonis etiam ea dicuntur, quæ nobis sunt commodata pignolata; vel apud nos deposita *in l. Rem in bonis. 52. ff. de acquir. rer. dom.* Et hæc ultima propriè dicuntur ex bonis, §. *ult. infr. de vi bonor. rap. l. Bonorum. 49. ff. de verb. sig.*

Quædam enim naturali jure] Hæc divisio est prioris velut explicatio. Nam in patrimonio sunt res singulorum; extra patrimonium sunt res cõmunes, publicæ, &c. quæ scil. nullius esse dicunt, *l. Littorũ. 5. §. nullius. 7. inf. l. Ergo. 30. §. ult. ff. de acquir. rer. dom. l. Littora. 51. ff. de contra. emp. & Causa tit. 9.* Sumta est autè hæc divisio ex Martiano, *l. Quædam. 2. ff. h. tit.* Multa autè huic divisioni contraria afferri possunt. I. quod quinq; membra hic ponantur, & 4 tantum, *in d. l. 2.* Sed dicendum *in d. l. 2.* vel omissum esse membrum, quod adjicitur *in l. Nemo. 4. §. 1. vel nomine communium,* publica quoq; contineri: nam hæc duo sæpe inter se permutantur, ut publica dicantur cõmunia; & cõmunia publica, *l. Aristo. 10. ff. h. tit.* Secundo, quod inter hæc duo communia & publica nulla differentia esse videatur. Nam littora dicuntur communia *hic in §. & quidem:* Cicero autem *in Topicis,* ait: Littora à ICTis dici publica. Et ita *in l. Prescriptio. 45. ff. de usurpat. & usucap.* Dicendum hæc duo sæpè quidem confundi; differre tamen. Differentia ab aliis alia adfertur, & plerisque hæc probatur: quod communia sint quorũ & proprietas & usus est omniũ: Publica sint, quorum usus quidem sit omnium; sed proprietas sit certi populi: Quæ differentia non per omnia mihi vera videtur. Nam flumina, *in §. flumina. 2. cum dicuntur publica,* non usus tantum, sed proprietas potissimum indicatur, ut indicat §. *riparum, 4* quasi diceret Imp. & ipsa flumina & eorum usum esse publicum: ripas autem non esse publicas, quamvis earum usus sit publicus Sic & *in §. insula. 22. vers. quod si naturali,* ait Imp. flumen esse ejusdè juris cum alveo, id est, publicum juris gentium, *idem & in l. Aded. 7. §. quod si toto. 5. de adq. rer. dom.* Itaque si alveus fluminis proprietate est publicus juris gentium. Ergò & flumen. Quare differentia inter communia & publica, ex ipso jure diverso sumpta videtur, ut nimirum ea quæ sunt ex primo jure gentium & velut communia cum bestiis, ut sunt elementa, aer, terra, mare, &c. ea dicta sint communia; quæ autem sunt propria hominum sive ad eorum

rum usum spectantia: ut flumina & portus, ea dicta sint publica juris gentium. Ita & Cic. lib. 1. ver. Rhet. tempora distinguit trifariam: in commune, quod accidit omnibus: ut est messis, æstas, hyems, &c. publicum: ut est bellum, ludi, &c. singulare: ut nuptiæ, funus: & ita eleganter pro S. Rosc. Etenim quid tam est commune, quam spiritus vivis, terra mortuis, mare fluctuantibus, litus ejectis. Tertio quod ex legibus Dialecticis divisio bimembris verè esse debeat, non quinque partita. Sed dicendum hanc, ut aliàs sæpe, brevitas causa ex pluribus esse conflata. Nam primò res vel sunt divinæ, id est, singulorum, d. l. 1. Publicæ, continent & communes & publicas, & quæ sunt universitatis, ut demonstrabitur in §. flumina. 2. infra, h. tit.

Quæ ex variis causis.] Tam naturalibus, quàm civilibus, de quibus in §. singulorum, 11. infra hoc tit.

§. Et quidem naturali jure] Vulgo naturale jus hic accipiunt, quod commune est cum bestis; sed non rectè. Nam Icti jus gentium vocant, l. in litore. 4. ff. ne quid in loco publico. l. Injuriarum, 13. in fin. de injuriis. Id tamè verum est: hic intelligendum esse jus gentium primum, quo omnia adhuc erant communia, neq; rerum dominia erant distincta: quæ distinctio juris gentium posteriori capit ut Cic. in it. lib. 1. off. & l. Ex hoc iure, 5. ff. de iust. & iur.

Sunt hæc] Scil. 4. aer, aqua, mare, & littora. Sunt & alia; ut insulæ in mari exortæ: ut lapilli, gemmæ, & alia in litoribus inveniendæ; Vel in mari, ut pisces & aves, &c. l. Item lapilli, 3. ff. hoc tit. §. fera, 12. §. item lapilli, 18. §. insula, 22. infra, h. tit.

Aer] l. Quædam 2. ff. hoc tit. l. Littora 3. §. 1. ff. ne quid in loco publico. l. Injuriarum, 13. in fin. ff. de injur. Cic. pro S. Rosc.

Et aqua profluens Id est, aqua, d. l. 2. & Cic. d. lib. 1. off. ex quo sunt illa communia, non prohibere aqua profluente. Et Ovid. 6. Metamor. Quid prohibet aqua; usus communis aquarum est. Dicitur autem latine aqua profluens, ad differentiam aquæ pluvie & stagni, & ejus, quæ ex privato fonte fluit, quæ non est communis, sed privata l. Aquam. 4. & Praes. 6. C. de servit. & aqua. Et est aqua profluens propriè fluminum & fontium publicorum. Flumina quidem sunt publica; cum aqua sit communis: quia aqua tantum est lavandi aut bibendi, flumina etiam navigandi & piscandi causa, §. flumina. 2. infra, hoc tit.

Et mare Id §. insula. 22. infra, l. Ergo, 30. in fin. l. Quamvis, 50. ff. de adq. rer. dom. l. 2. ff. de divis. rer. l. Littora 3. §. 1. ff. ne quid in loco publico. & Cic. pro Rosc. mare fluctuantibus inquit Obstat l. Aristo, 10. ff. hoc tit. ubi mare dicitur publicum. Sed rectè Accursius respondet, publicum pro communi esse positum, ut & aliàs, de quo mox.

Et per hoc littora maris] Quia scilicet littora sint maris velut patet, d. l. 2. l. Littora, 51. ff. de contrah. emp. l. Fluminum, 24. ff. de damno infecto, d. l. Injuriarum.

R

riarum. 13. Obstant primo *l. præscriptio* 5. §. *de in ñ. par. & usuc. ap. l. Quod in littore*. 14. ff. *de acquir. rer. dom.* & *Cic. in top.* ubi littora dicuntur esse publica. Respondendum, ut prius, publicum pro communi esse positum, ut apud Græcos κοινόν, utrumque valet, teste *Suida in verb. κοινόν*. Secundo obstat rursus, *d. l. 3. ff. ne quid in loco publ.* ubi littora, in quæ populus Romanus habet imperium, dicuntur esse populi Romani. Respondendū: esse populi Romani quo ad imperium & jurisdictionem; esse communia omnium, quo ad usum & dominium. Sic res singulorum dicuntur omnes esse principis, *l. Bene a Zenone*. 3. *C. de quadr. præscript.* Imperio scilicet, sed dominio sunt singulorum, ut eleganter monet *Senec. lib. 4. de benefic.*

Nemo igitur ad littus maris. Idem & in *l. Nemo*. 4. ff. *h. tit.* Nam in ea, quæ sunt privata, accedere aut ingredi potest quis prohiberi, §. *Fere*. 12. *Verf. plane qui alienum. infra h. tit.* Nemo quoque in mari piscari aut aucupari potest prohiberi, *d. l. iniuriarum*. 13. §. *ult.* adeo, ut si quis prohibeatur, possit contra prohibentem agere iniuriarum, *d. §. ult.* Sunt & aliæ utilitates harum rerum communium: ut casam extruere in littore, retia siccare, gemmas, & alia colligere, naves appellere, &c. *de quo Virg. 1. AEneid.*

*Quæve hunc tam barbari morem
Permisi patria, hospitio prohibemur arene.*

Dum tamen villis & monumentis, &c. Hæc enim non sunt communia, sed privata sive propria ædificantis, *d. l. Quod in littore*, 14. ff. *de A. R. D. l. In tantum*. 6. ff. *de divis. rer.* Nam tamen ædificium cedat solo, §. *cum in suo*, 29. *infra h. tit.* Eatamen regula hic non habet locum, quia hoc solum, id est, littus, est nullius & datur sive cedit occupanti, §. *Fere*. 12. *infra h. tit.* sed remoto ædificio, statim locus rursus fit communis, *d. l. In tantum*, 6. *d. l. Quod in littore*, 14.

Quia non sunt juris gentium. Hæc verba notanda sunt contra eos, qui jus naturale non de jure gentium, sed de jure cum bestiis communi accipiunt.

§. Flumina.

Res in jure publicæ dicuntur trifariam. Primo publicæ juris gentium, ut hic, & §. *riparum*, 4. §. *littorum*, 5. *l. Adeo*, 7. §. *quod si uno*. 4. ff. *de acqu. rer. dom. l. Præscriptio*, 45. *de usurp. & usuc. l. Littora*, 51. *de contrah. empt.* Secundo dicuntur publicæ populi Romani; idque trifariam: dominio, sive patrimonio, ut metalla publica, agri, vectigalia, salinæ, sylvæ, &c. *d. l. Quod in littore*, 14. II. ut usu, quæ proprie dicuntur universitatis, de quibus in §. *universitatis*, 6. quæ tamen & publicæ dici solent, §. 1. *infra de inutil. stip. l. Inter*. 17. ff. *de verbor. signific.* III. ut imperio, puta provinciæ, flumina, & ipsa matia ac littora, *d. l. Littora*. 3. ff. *ne quid in loco publ.* Postremo dicuntur & res publicæ per abusio-

abutionem res civitatum sive municipiorum, non pop. Rom. *l. Bon. 15. & 2. leg. seqq. ff. de verb. sig.* Horum autem publicorum ultimum genus huc non pertinet: de altero *infra §. universitatis*: de primò hic agitur, quo continentur publica juris gentium. Eo autem nomine latius accepto, interdum & communia continentur, *ut supra dict.* Nam & ita Vitruvius opera sive ædificia publica promiscuè vocat & communia *lib. 1. c. 3.* Duo autem hic adferuntur quæ sint publica juris gentium *flumina, & portus.* Sed & pisces fluminum eodem pertinent, ut indicat Imperator in verb. *Ideoque jus piscandi, &c.* Et hæc quidem quo ad proprietatem: nam quo ad usum sunt & alia publica juris gentium, ut ripæ & littora, *de quib. infra §. riparum 4.*

Flumina autem.] *d. his l. Nemo. 4. §. sed flumina, ff. hoc tit l. Præscriptio, 4 §. ff. de usucap. l. Adeo, 7 §. quod si uno, 4. de acquir. rerum dom. l. Fluminum, 24. ff. de damno infect.*

Portus.] Id est, stationes naturales: nam portus egregiè ædificari sunt opera publica juris civilis, de quibus Vitruvius *d. cap. 3. l. Portus, 59. ff. de verb. sign.*

Ideoque jus piscandi.] De hoc jure, ut & de venatione & aucupio, *infra §. fere. 12.*

Est autem littus maris.] De hac definitione littoris & ejus Etymologia, à ludendo, vel allidendo, *Cic. in Top. & Quintil. lib. 5. l. Littus. 69 & l. Littus. 112. ff. de verb. sig.* Ripa definitur id, quod flumen continet, retinens naturalem rigorem cursus sui, *ut ait Ulpian. l. 1. §. ripa, 5 ff. de fluminib.*

§. Riparum.

QUÆ usu sunt publica juris gentium hîc exponuntur: Ripæ & littora. Nam inter hæc duo similitudo & differentia hîc adfertur. Similitudo, quod utriusque usus est publicus juris gentium: differentia, quod proprietas ripæ quidem est privata, sive singulorum, littoris verò est communis sive nullius: ut & maris.

Usus publicus est juris gentium] *l. Riparum. 5. ff. de divis. rer. l. Ergo, 30. §. 1. & l. penult. §. 1. ff. de acquir. rer. dom. l. Flumina 3 ff. de fluminib.* Ratio cur usus riparum sit publicus juris gentium hæc est: Quia, alioqui fluminis sine ripa scilicet aut nullus, aut incommodus planè est usus. Ratio autem, cur proprietas ripæ sit non publica sed privatorum, cum tamen littora sint publica, hæc esse videtur. Quia flumina & alveos suos & ripas ex privatorum agris adjacentibus detraxisse videntur; adeò ut agrorum partes videntur: argumento est, quod flumina sepe mutant alveos, & ex agris novos & alveos & ripas faciunt. Aliud est in mari, quod eundem perpetuo alveum & cursum & littus, ab initio acceptum tenet, ut maris & alveus & littus non

privatorum, sed sint propriè velut partes ipsius maris. Patet igitur est ratio differentie, inter littora & ripas, quam non videtur allegatus Dominus Hotomannus hic. Nec obstat, *d. l. pen. §. 1. & d. l. Flumina 3. ff. de flumib.* ubi ripæ simpliciter dicuntur publicæ: sed adhibenda est distinctio ex hoc loco: esse eas publicas, scilicet usu, non proprietate.

Qua de causa arbores quoque.] Ratio pendet ex regula: *superficiem cedere solo, de qua regula infra §. cum in suo solo. 29.*

Et ob id cuilibet liberum est casam ibi ponere.] De hoc jam dictum supra. Usus harum rerum ita omnibus patere, ut si quis prohibeatur, etiam injuriarum agere possit, *l. Injuriarum, 13. §. ult. ff. de injuriis*. Sic & in flumine nemo potest prohiberi piscari: aded quidem, ut si quis in fluminis diverticulo solus pluribus annis sit piscatus, nihilo tamen magis alterum eodem jure prohibere possit, *d. l. Præscriptio, 45. ff. de usurpat. & usucap.* Sed obstat *l. Si quisquam, 7. ff. de divers. temporal. præscrip.* ubi perspicuè contrarium dicitur posse prohiberi. Respondent quidam in *d. l. Si quisquam*, pro uti prohibet, legendum, *uti non prohibet*. Sed rectius dicendum puto, posse quidem prohiberi hoc casu, ut & in *l. Sane, 14. ff. de injur.* Opposita exceptione siue præscriptione temporis, ut in *d. l. Si quisquam*. Non tamen hanc præscriptionem dominium afferre, sed tantum prohibitionem. De præscriptione est *d. l. Si quisquam, de dominio est d. l. Præscriptio*.

§ Universitas.

HÆres communi nomine dici solent publicæ, §. 1. *infra de inut. stip. Cic. 3. de fin.* theatrum vocat commune. Optimè autem Vitru. *d. c. 3.* Operum publicorum siue communium tres facit partes; unam defensionis, ut turres, portas, muros, de quib. §. sanctæ, 10. *infra*. alteram religionis: ut sunt ædes sacræ, de quib. §. Sacra, 8. *infra*. tertiã opportunitatis, ad usum publicum, ut sunt portus, porticus, balnea, theatra, fora, ambulationes, viæ, basilicæ, stadia, &c. de quib. hic. Cajus *tit. 9.* res universitatis & sanctas uno nomine vocat publicas.

§. Nullius.

Res in jure trifariam dicuntur nullius. Primò ut hic, quæ & nullius sunt, & cujusquam esse non possunt, §. 1. *infra de inut. stip. l. Inter, 83. §. sacram, 5. ff. de verb. oblig.* Secundò, res communes & publicæ juris gentium, quæ item sunt nullius, sed alicujus esse possunt occupatione, §. *littorum, 5. supra. §. fera, 12. infra*. Tertio, res publicæ, quæ sunt in patrimonio aut usu populi, quæ item sunt nullius, id est, non singulorum, *teste Cajo tit. 9.* Sunt tamen aliquo modo alicujus, id est, populi siue universitatis. De primis, quæ propriè sunt nullius, hic agitur.

Sunt

Sunt res sacræ & religiosæ, &c.] Hæc tria interdum confunduntur, ut quod sacrum est, dicatur & sanctū & religiosum, & contra, ut apud Fest. in verb. sacer, & in verb. religiosus. testatur I Crus Aelius Gallus, & ex Trebat. monet Macrobius lib. 3. Saturn. c. 3. & 7. Interdum differunt, ut hic, & l. In tantum. 6. §. sacer. 12. ff. de divis. rer. & d. §. 1. infra de inur. stip. & Aelius Gall. apud Fest. in d. verb. sacer. Sacra enim ad Deos Iuperos, religiosa ad inferos, sancta ad medioximos, id est, homines pertinent.

§. Sacra res sunt.

IN hac definitione hæc quatuor sunt notanda; 1. ritè. 2. per Pontifices. 3. Deo. 4. consecrate sunt. Primo ritus consecrationis sive dedicationis indicatur, qui alius apud Ethnicos, de quo Cic. pro dom. alius apud Christianos, de quo passim in Novellis ut Nov. 6. fuit. Quod ad alterum: per Pontifices quidem consecratio fiebat, sed Romæ primum quidem, iussu Senatus, teste Livio in fin. lib. 9. deinde iussu plebis, ex l. Patria teste Cic. pro dom. tandem iussu principis, l. Offici. 8. ff. de relig. & sumpt. fun. Tertium distinguit res sacras à reliquis. Differabat autem olim consecratio à dedicatione, ut Cicero dicto loco, sed hic confunduntur.

Et donaria.] Ut vestes, vasa & alia id genus.

Quæ etiam per nostram Constitutionem.] Scilicet l. Sancimus, 21. C. de sacrosanct. eccles. Notandum autem hoc loco, discrimen inter res sacras & bona Ecclesiæ: hæc enim non sunt sacra, & proinde propriè non sunt nullius, id est, alienari & obligari possunt. Sed Imp. id quoque prohibuerunt, l. iubemus. 14. & d. l. Sancimus, 21. & maxime Iustin. Nov. 7. Excipiuntur quatuor casus, quibus bona Ecclesiæ alienari possunt, vel etiam oppignorari, de quib. in d. Nov. 7. & duo casus, quib. donaria sacra alienari possint. Prior est redemptionis captivorum, ut hic, & d. l. Sancimus, 21. & eleganter Socrates lib. 7. Histor. Ecclesiast. cap. 21. & Gregorius lib. 6. epist. 13. 35. Alter est famis & pauperum alendorum, d. l. Sancimus, & Nov. 131. De his donariis videatur & Canon Apostolicus 73. & Photius in Nomocanone tit. 2.

Si quis autem auctoritate sua.] Id est, non per Pontificem vel Episcopum, & in iussu Principis, quod hodiè est necesse, ut & pulchrè Cicero d. loc. pro domo sua.

§. Locus autem.

NOtandum non tantum superficiem sed etiam locum esse sacrum, ut Papin. ait l. A de. 73. ff. de contrab. empt. Aliud est in locis profanis. Nam in littore si locus occupetur ædificio, sit privatus: sed ædificio diruto rursus sit publicus, l. Quod in littore. 14. ff. de acquir. rer. dom. Ratio differentie est,

R 3

est,

est; quia consecratio non tantum fit ædificiis, sed etiam loci, & ipsum quoque afficit, ut in pignore. Nam domo pignori data, si ea comburatur, nihilominus area pignori manet obligata, utpote pignore, tanquam qualitate quadam affecta, ut locus hic religione.

§. Religiosum.

DE verbo *religiosi* ut & *religionis* notandum id bifariam accipi. I. latius etiam de rebus sacris, ut apud Fest. in d. verb. *religiosus*. II. angustius tantum de sepulchris, unde & religio à reliquiis dicta est, ut quidam volunt; ut Cic. à religando; ut Serv. à relinquendo, teste Macrobius. d. c. 3. Definitur autem religiosus locus hic, is, in quem mortuus infertur: & rectè. Nam non monumenti constructio, sed mortui aut reliquiarum illatio sola facit locum religiosum, l. *Lege Iulia*. 4. §. *Non fit*. 6. ff. *ad leg. Iul. peculatus*. Itaque Cenotaphium quia honoris tantum & memoriæ causa extruitur, sine corporis illatione, nihil habet religionis, & vendi ac donari rectè potest. l. *Sed divi*, 7. & l. *In tantum*. 6. §. *ult. ff. hoc tit. l. Vel quod*, 5. in fin. ff. *de relig. & sumptib. funer*. Olim superstitiosè disputabant Jurisconsulti, quæ res faceret locum religiosum, & quando, quæ de re Cic. lib. 2. *de legib.* Sed nos breviter illatione mortui aut reliquiarum id definimus, ad eò quidem ut non totus fundus, in quo monumentum est, sed eatenus tantum, quatenus corpus humatum est, sit locus religiosus, l. *Locum*, 2. §. *sepulchrum*. 5. ff. *de rel. & sumpt. funer.*

In locum suum] Quadruplex locus hic distinguitur: suus, communis, is, cujus ususfructus est alienus, & planè alienus. De primo jus hoc est, sua quemque voluntate facere eum religiosum, ut hic, in verb. *unusquisque sua voluntate*. l. *Locum*. 2. & passim. ff. *de relig. & sumpt. funer.* Ratio est, quia rem quisque suam potest facere deteriore, l. *In re mandata*. 2. 1. C. *mandati*. §. 1. *supra de his qui sui vel alieni iur.* l. *Si quis sepulchrum*. 12. ff. *de relig. & sumpt. funer.*

In communem autem locum] Hic de communi loco: de quo distinguitur inter purum sive profanum, & religiosum. i. e. sepulchrum: quod scilicet in sepulchrum commune potest socius inferre etiam quemlibet extraneum, invitis sociis; in locum purum non nisi consentientibus. l. *Locum*. 2. §. *Qui mortuum*. Vers. *An & socius* l. *Sunt personæ*, 43. ff. *de relig. & sumpt. funer.* l. *Si quis*, 6. §. *si quis in communem*, ff. *com. divid.* Ratio differentiae est: quia in re communi socius non potest partem socii facere deteriore, l. *Nemo ex sociis*, 68. §. *pro socio*. Fit autem locus deterior religione; quia eximitur commercio. At cum locus jam est religiosus, id est, cum sepulchrum commune, socius inferendo non nocet. Deinde potest socius etiam invito socio re communi uti, modo ad eum usum cui res est destinata, ut sepulchro sepulturam, argu. l. *Si ades*, 12. ff. *communi dividundo*.

Locum purum] Purus locus opponitur ut contrario religioso sive sepulchro,

pulchra, l. Locum, 2. §. prator, 2. ff. de relig. & sumpt. funer. d. l. Si quis, 6. §. si quis, 6. ff. commun. dividendo. Nam verbum religioni propriè ad sepulchra pertinet, ut & supra, d. l. Fundus, 30. ff. fam. herisc. Dicitur & profanus locus, l. Si quis 40. ff. de relig. & sumpt. fun.

Item si alienus] Tertii loci, in quo proprietas est mea, ususfructus alienus, jus hoc est, non posse me proprietarium locum illum facere religiosum, invito fructuario, l. Locum 2. §. si usumfr. 7. ff. de relig. l. Locum, 17. ff. de usuf. Ratio est, quia proprietarius conditionem fructuarii non potest facere deterio-rem, l. Sed si quid, 15. §. proprietatis, 6. & l. seq. ff. de usuf.

In alienum locum] Hic de loco planè & verè alieno, cuius jus est in eum posse inferri mortuum consentiente domino; aliàs non item, l. 2. §. 1. & seq. ff. de relig. & sumpt. fun.

Et licet postea] Ita habent libri manuscripti tam mei, quàm aliorum. Sed in ff. l. In tantum, 6. §. Religiosum, 4. h. r. ita est: Et licet postea ratum habuerit, & ita hic Theophil. & hanc scripturam probat Anton. Augustin. lib. 1. cap. 2. emendat. jur. eumque secuti hic Interpretes Bald. Hotomannus, &c. Mihi utraque scriptura vera videtur: Affirmativè enim, ut hic, sententia est; si permissu domini mortuus inferatur, & ita locus fiat religiosus; non desinet esse religiosus etiamsi dominum pœniteat postea, id est, ratum non habeat, quod semel permittit. Negativè autem, ut in d. l. 6. sententia est; Si mortuus in locum alienum inferatur etiamsi ab initio non consenserit dominus, fiet tamen locus religiosus, si modò postea ratum habuerit, id est, illationem mortui approbaverit.

§. Sanctæ quoque res.

DE rebus sanctis hæc tria sunt notanda Primùm quæ sunt res sanctæ. Et duæ tantum adferuntur: primo muri, de quibus, & l. Sacra, 9. §. muros, 4. l. ult. ff. de division. rerum. l. ult. ff. ne quid in loco sacro. Cic. 2. de natura Deor. in fin. Muros urbis, inquit, vos pontifices sanctos esse dicitis. Plutarchus in Romulo & in problem. Festus in verbis, religiosus. Macrobius in lib. 3. cap. 3. & Zonaras in historiæ lib. 3. De portis, ut hic, & d. l. ult. ff. ne quid in loco sacro. Sed de iis controversia est. Nam Plutarchus dictis locis, portas negat esse sanctas. Dicendum: Jure pontificio eas non esse sanctas. Rationem reddit Plutarchus Jure civili esse sanctas: Quia scilicet injussu principis portæ violari non magis possint, quàm muri. His duabus rebus addi potest & vallum sive murus Castrorum, l. Desertorem, 3. §. Nec non, 17. ff. de re milit. an. Sacrosancti quoque Romæ erant Tribuniplexis, ut apud Festum in verbo sacrosanctus. Alterum est in his verbis quodammodo divini, &c. Ratio scilicet cur res sanctæ non minus, quàm sacræ vel religiosæ sint nullius, quia scilicet & hæ divini sunt juris. Nam ut supra dictum ex l. 1. ff. hoc tit. Res, quæ divini sunt juris, propriè dicuntur esse nullius. Rectè autem Imperator ait, quodammodo: Nam propriè

priè divini sunt juris, res sacræ, Deorum superiorum, ut religiose Deorum manium, ut loquebantur profani. Muri tamen divini juris propter ceremonias pontificias rectè cenfebantur; ut & tribuni & ædiles plebis sacrosancti, propter jurisjurandi religionem, *Fest d. verb. sacros.*

Ideo autem muros.] Id tertium est, de verbi *sanctus* origine. Est autem duplex: una à *sanciendo*, ut sanctum id dicatur, quod lege vel instituto munitum est, ut violari sine pœna non possit; *ita huius & Festus d. verbo. religiosus. Macrobius lib. 3 c. 3.* Altera est, à sagminibus legatorum, qui etiam sancti, id est, quia violari non possunt, dici solent. *ita Martianus in l. Sanctum. §. 1. ff. de divis. rer.*

Quia pœna capitis.] Idem ait *l. ult. ff. hoc tit. de divis. rer.* Videtur tamen hæc pœna valde acerba & gravis. Quare putant interpretes hæc accipienda de tempore belli, *argumento, d. l. 3. §. in bello. 15. ff. de re. milit. ar.* Fortasse hæc duo sunt distinguenda: delinquere in muros, &, transcendere muros: ut illud sit capitale; hoc non item. *Videatur Petrus Costalius ad d. l. ult. ff. h. tit. & Papo. lib. 6. Arrest. tit. 1. artic. 15.*

Ideo & legum eas partes.] Ex sententia Philosophorum tres sunt partes legum: præmium, lex ipsa, & sanctio sive epilogus: in jure sunt duæ, lex, & sanctio: idque laudat contra Platonem Seneca in Epistolis. Est autem sanctio ea pars legum, quâ pœna continetur in eum, qui contra legem fecerit, *l. Sanctio. 41. ff. de pœnis. Cicero lib. 3. epistola 23 & in Verrem, accusat. quarta.* Interdum tamen verbum *sanctionis* de tota lege sumitur; sed minus propriè.

§. Singulorum.

DE domini acquirendi modis Imperator exorditur hoc loco tractationem, eamque persequitur usque ad tit. de obligat. *ut supra dictum.* Quæ tractatio quia & difficilis & toto jure diffusa est, duo breviter hic sunt præmunenda. Prius est de dominio aliisq; eodem pertinentibus: alterum de domini acquisitionibus. Quod ad prius attinet: quia est jus quoddam rei; & non personæ: Sciendum in rebus hæc 4. potissimum spectari: usum, possessionem, jus quoddam in rem *ἀνὸρ μὲν* & dominium. Horum quatuor generum minimum est usus; optimum & summum est dominium: nam usus est, ut in commodato, in precario, qui potius facti est, quàm juris. Possessio autem plus habet juris, quàm usus, quàmvis interdum verbo usus latius sumpto, possessionis genus usus dicatur. Sic enim definitur possessio usus quidam agri, sive ædificii à Jurisconsulto Aelio Gallo, *apud Festum in verbo possessio, eamque laudat Cujac. lib. 9. observ. cap. 33 & in paratit. C. lib. 7. tit. de acquir. vel amitt. possess.* unde & usucapio id est, per usum, sive per possessionem acquisitio domini. Et inde possessiones propriè appellantur agri illi, qui non mancipatione; sed usu tenebantur, id est, possidendo, *ut est*

ut est apud Isidorum *etymol. lib. 15. cap. 13.* & apud Festum *d. loc.* De possessionis autem definitione ac divisione explicabitur *infra ad tit. de usu ap. &c.* Tercio jus illud anonymum sive jus in rem, plures continet species: ut est servitus prædicta *l. Quid aliud 86. ff. de verb. sig. l. Cum venderes, 59. ff. de contrah. emp.* Quo & usus fructus & usus & habitatio pertinent & reditus: ut est emphyteusis, superficies & feudum, *l. Si domus 71. in fin. ff. de leg. 1. l. Secus si. 3 §. si ius. 4 ff. de reb. eor. qui sub tutela, ut est pignus & hypotheca, l. Pignori, 17. ff. de pignor.* Restat dominium, de quo hæc tria sunt considerata: nomen, definitio & divisio. Quod ad nomen latine sunt hæc tria: mancipium, proprietas & dominium, nam antiquiores Romani, atque adeo ipse Cicero verbo, mancipij utuntur, *domini* duntaxat: ut Cic. *lib. 7. epist. ad Cnnum*, de eo verbo Varro *lib. 4. de ling. Lat.* Hinc & res mancipi & nec mancipi: & hinc mancipatio, id est, civilis translatio domini, *de quibus l. p. tit. 19. in lib. reg.* Proprietas idem valet, quod dominium, *l. Si procurator, 13. & l. Cum in corpore 36. ff. de acq. rer. dom.* Interdum tamen verbum *proprietas* partem domini continet, & opponitur *usufructui*. Unde est hæc distinctio in jure, plena proprietas & nuda: ut hæc sit sine usufructu; illa cum usufructu, *l. Fructus 33. ff. de rei vindic. l. Si usufructus. 8. Si Titio. 11. de in præn. 26. ff. de usu & usufr. ut & dominium interdum dicitur plenum, quod est cum usufructu, l. Si quis ita 3 §. Si loci. 6. ff. de adimendis leg. Auctoritatis quoque verbo antiquissimo utebatur pro dominio, ut in 12. *tabulis*: quod subreptum erit, ejus rei æterna auctoritas esto. Postremo verbum *domini* magis jam est usitatum: Ratio nominis & origo est à Domino. Nam propriè qui est paterfamilias latine dicitur dominus; ut & materfamilias sive uxor, domina, *l. Pronunciatio, 195. ff. de verb. sig. l. Ea quæ 57. ff. de donat. interviri. & ux. l. Vxor, 41. in prin. ff. de leg. 3. l. ult. ff. de auro legato. & eleganter Isidorus lib. 10. etymol. cap. 4.* Sic & virgil. 4. *Æneid.* Connubia nostra repulit, ac dominum Æneam in regna recepit. Nam & hæc quatuor auctor. paterfamilias, dominus & heres, idem valent: nam & heres id est, quod dominus veteri lingua, ut apud Plaut. in *Menech* §. *Sui autem 2. Vers.* Sed sui *infra de hered. qualitate & differentia l. His verbis, 48. ff. de her. instit. Festus in verb. heres & de hoc Cuias lib. 15. ult. c. 17. Forner. lib. 1. select. c. 19.* Definitur autem dominium variè: aliter enim Bart. quem plerique glossogr. sequuntur, aliter Duarenus definit, *lib. 1. disput. annvers. 17.* Videtur autem ita rectè definiti: jus re corporali liberè utendi; eamq. & alienandi, & vindicandi: Nam tale jus & potestatem nemo in rem habet præter dominum, neque fructuarius, neque colonus, neque emphyteuta, neque creditor pignoratitius, neque superficiarius, neque vassallus, neque bonæ fidei possessor. Dividitur autem vulgò in directum & utile. Sed non rectè nam his partibus in jure actiones dividuntur; dominium non item, ut eruditè docuit Duarenus *d. lib. 1. c. 17.* Dividebatur olim in naturale & civile: & hoc quidem ex jure Quiritum; illud in bonis dicebatur. Sed hanc divisionem sustulit Justin. *tit. C. de nudo iure Quirit tollendo.* Tertiam divisionem Cu-*

S

jactus

jactus & alii recentiores adferunt quoniam in iure vel est plenum, *l. si quis 3 ff. de l. i. m. d. l. g. i. i.* quod & plenum jure dominium dicitur, *l. si ancillam 11 C. de act. empt. & plenum jure, l. iulianus. 17 §. 1. in fin. ff. de rei vind. vel proprietatis scilicet nudæ vel proprietatis, 3. de prob. ii. vel usus fructus, *l. iubemus, 14 §. San. 5 C. de sacrosanct. eccles. vel possessionis, l. 2. C. Theodosian. de maternis bonis, l. 1. C. Gregorian. si sub alterius nomine, & quod pertinet & Possessores. 12. C. de fundus patrimonialibus. nam & alias in jure dominus pro possessore ponitur, *l. si fur. 32. ff. de usurpat. & usucap. & ibi monet Cujacius. Verum hæc quoq; dominii divisio nominis est potius, quam rei. Nam his phrasibus dominium proprietatis, usus fructus possessionis, verbum dominii generaliter pro jure aliquo sive potestate in rem sumitur, ut perspicuum est ex d. l. 2. C. Theodos. de bonis maternis, & in l. i. d. tit. Ita sunt (inquit) in parentum potestate atque dominio, ut fruendi pontificium (hoc est, potestatem habeant, alienandi eis licentia derogetur. Et certè hæc tria proprietatis, usus fructus, & possessio, & maximè duo propria, sunt dominii partes, non species. Quare rectè dicitur, dominium nostro jure esse uniusmodi & simplex, sive non dividi in species sed in partes.***

Quarundam enim rerum, & c.] Nunc breviter de modis acquirendi dominii, qui ab Ulp. acquisitiones, *tit. 19. d. Theoph. hic, & tit. prox. & §. ult. infra per quas personas nob. acquir. & c.* ab Aristot. in Oeconom. eleganter *πρωι* vocantur. Et primùm hi modi vel sunt naturales sive juris gentium vel sunt civiles, de quo inter omnes constat, ut *hic & l. 1. ff. de acquir. rer. domin.* Sed quot & quæ sint singula genera, non satis constat; maximè naturalium modorum & civilium veterum. Nam Theophilus *init. tit. seq. & d. §. ult. naturales modos 14. commemorat. Sunt & qui 18. distinguant. Cont. lib. 1. disp. c. 12. subtilius eos distinguit in 23. Mihi 12. esse videntur. 1. occupatio sive captura animalium. 2. spolia hostium. 3. inventa in littore. 4. fœtura animalium. 5. alluvio. 6. insula. 7. species. 8. confusio. 9. superficies. 10. possessio bonæ fidei. 11. thesaurus. 12. traditio. Tot autem esse & non plures, probo ex distinctione Paragraphorum & materialium in hoc tit. ut §. fœtura, §. item ea, & c. Civiles autem modi vel sunt rerum singularium; & hi sunt hodiè quinque; usucapio, longi temporis possessio sive præscriptio, donatio, legatum, & fidei commissum, qui tamen modi verius ad tres revocari possunt: usucapionem, donationem, & legatum: vel sunt rerum universalium, sive per universitatem, & hi sunt quatuor: aditio hereditatis, agnitio bonorum possessionis, adrogatio, & addictio bonorum servandarum libertatum causa. Erant autem olim & alii civiles modi hodiè non usitati, quos equidem reperio septem. Primus est mancipatio, *refte Vlp. tit. 19 §. singulorum.* Nam quod jure gentium est traditio; id jure Quiritum erat mancipatio, id est, civilis quedam & sollemnistraditio, de ea dictum ad §. præterea, supra quibus modis potest finitur, ubi & Theophil. & Interpretes de eadem, & Cujas tit. 6. Boetius ad Topoc. Cic. Brissou. lib.*

lib. 1. antiquit. jur. cap. 7. Contius lib. 1. disputat. cap. 12. Hotoman. ad titul. ff. de contrahend. empr. Secundus, emptio sub corona, de qua Sabinus Jurisconsultus apud Agell. lib. 7. cap. 4. & Varro lib. 2. de re rustic. c. 10. Tertius, jus accrescendi, de quo infra §. Erat olim & alius, 4. de donation. Quartus, adjudicatio quæ hodie quoque est in usu, §. ult. infra de offic. judic. Sed olim erat species acquisitionis singularis, teste Ulpiano dicto tit. 19. §. 1. & §. adjudicatione. Nostro autem jure etiam non minus quam olim adjudicatione transfertur dominium, d. §. ult. non tamen ea modis acquirendi Domini adnumeratur: fortasse quia sententia hæc judicis, quæ dicitur adjudicatio, potius declaret, quam transferat dominium, ut alias loquitur Jurisconsultus. Quintus, fors, de quo Cic. lib. 1. offic. Sed hic modus plerumque erat publicus, ut in primis constitutionibus civitatum, cum territorium in capita civium dividitur, quæ partes dicuntur sortes. Utimur ea & hodiè interdum in hereditatibus dividendis l. Si quæ sunt. §. ff. fam. heret. Sed ut adjudicatio ita & fors potius declaratio quam alienatio sive adquisitio domini videtur: Reliqui sunt duo modi per universitatē, bonorum venditio sive emptio sub hasta, & auctione seu sectione publica; & redactio liberæ mulieris in servitutem, de quib. infra. lib. 3. tit. 12. de success. sublat. & c. Antonius Contius d. c. 12. affert & alios tres: coemptionem, possessionem quinquennii, & venditionem fisci. Sed de coemptione non rectè probat ex Caj. tit. 10. ubi tres modi per universitatem exponuntur: hereditas, emptio & adoptio, Putat enim pro emptione legendum coemptione, Non rectè. Nam emtionis nomine Jurisconsultus intelligit bonorum emptionem sive venditionem; quam & Varro d. c. 10. vocat emtionem ex sectione: Reliqui duo modi pertinent ad usucapionem, de quib. §. ult. infra de usucap.

Quod sicut diximus.] §. sed naturalia, supra de jure nat. gent. & civil. & §. & quidem naturali. supra hoc tit.

Commodius est itaque.] Notanda est ratio ordinis, ut ortu priora aliis anteponantur, sic & supra. tit. de jur. nat. gent. & civil. Interdum tamen hic ordo invertitur; ut civilia præponantur naturalibus, propter dignitatem, sic & in l. 1. ff. de acquir. rer. dom. videatur Arist. in iis, quæ post categorias explicantur, in verbo, prius.

Palam est autem, & c.] De hac differentia inter jus gent. & civile d. supra. §. 1. & 2. de jur. nat. gent. & civil. l. Ius autem. 6 ff. de justit. & jur.

§ Fera.

Primus naturalium acquisitionum modus, occupatio, hîc exponitur, de qua hæc est insignis Regula. Quod nullius est, id occupanti conceditur, sive sint animalia, sive agri, sive gemmæ, lapilli, & c. Nā hic modus patet latissimè, & rectè Contius d. cap. 12. l. Quod enim. 3. l. Adco, 7 §. cum quis. 7.

S 2

l. trans.

l. Transfugam 51. ff. de acquir. rer. dom. Cit. 1. offic. & Quintil. 13. de clam. Ratio huius Juris live Regalæ est inquit Imperator naturalis. Quid ita? quia quod natura commune finxit, id indultum est premium, inquit *Quint. d. loco.* Huic regulæ primo obstat, quod res hereditariæ non cedunt occupanti, cum tamē sint nullius, ut ait *Cyprianus d. tit. 6. Resp.* Eas non esse propriè nullius, quia earum quasi domina est ipsa hereditas. *l. Hereditas 34. ff. de acquir. rer. dom.* Secundò, quod res sacræ non cedant occupanti, cum tamen sint nullius, ut & res publicæ. Sed dicendum, eas vel Dei ipsius, vel Reip. esse proprias. Tertio, quod moribus nostris neque agri deserti occupari, neque etiam pisces & feræ bestiarum passim aut piscando aut venando capi possint. Sed dicendum: hæc in re malis moribus per avaritiam juri naturæ esse derogatum. Quia de re videatur tractatus Francisci Zoaneti de venatione & aucupio Germaniæ.

Nec interest feras bestias.] Ratio est, quia scilicet feræ & volucres in quocunque sint loco, quamdiu sunt in libertate naturali, sunt communes, & proinde cedunt occupanti. Aliud est in piscibus: Nam hos in alieno capere non licet, puta in stagno alieno. Quia licet aqua est communis in mari & flumine publico juris gen. in stagnis tamen est privata, *l. Injuriarum. 13. in fin. ff. de injuriis.* Et hæc est causa, cur Imperator hinc piscium mentionem omittat.

Plane qui in alienum, &c.] *d. l. Injuriarum. 13. l. Divus. 16. ff. de servit. rust. predior.* Ratio redditur in *d. l. Divus.* Quia iniquum, & ab omni ratione alienum est, fundum alterius, domino prohibente, ingredi. Potest autem suo quisque fundo alterum prohibere & excludere, non minus, quam domo, *l. Quemadmodum. 29. ff. ad l. Aquil.* Queritur: An si prohibitus live invito domino fundum ingressus capiat feram vel aves, An eorum, qui coeperit ipse, an verò fundi dominus, fiat dominus. Et recte vulgo eum qui coeperit, dominum fieri ajunt: Nam quod coepit commune erat, & proinde fit occupantis: Igitur domino fundi injuriarum tantum tenebitur, *dict. l. Injuriarum,* vel etiam tenebitur actione *l. Aquilæ,* si fructus fundi læserit.

Quidquid autem eorum coeperis.] Adhuc dictum est, feras capiendo fieri nostras, id est, cedere occupanti: nunc an rursus amitti possint, docet. Et hinc triplex adhibenda est distinctio. Nam primò vel sunt feræ, vel sunt mansuetæ & cicures. Deinde si sunt feræ: vel plane sunt feræ, vel habent consuetudinem eundi redeundi. De planè feris regulæ hinc adfertur, eas amitti, id est, desinere esse nostras simul atque in naturalem libertatem se receperint & contra manere nostras, quam diu custodia nostra coerceantur, vel saltem nostrum aut conspectum aut persecutionem nondum effugerint, *l. Pomponius. 44. ff. de acquir. rerum domin. l. Possideri. 3. §. item feras. 14. ff. de acquir. poss.* Ratio hujus regulæ petenda est ex prima regulæ: Quod nullius est, cedit occupanti.

§. Illud

§. Illud quesitum est.

HÆc questio de fera vulnerata, pertinet ad primam Regulam de adquirendo; non ad secundam, de amittendo.

Quibusdam placuit.] Scilicet Trebatio, hujus ratio hæc videtur: quia vulnus, ut caperetur bestia facilius, causam attulit.

Alii vero putaverunt.] Ut plerique, teste Cato l. Naturalium. 5. §. Illud. ff. h. tit. Ratio aliorum hic expressa est: Quia, inquit, multa accidere soleant, &c ut vulgo dicitur: multa cadunt intercalicem, &c.

Sed posteriorem sententiam nos, &c.] Et Cajus quoque eam ait esse vetiorem: sed hodiè moribus nostris prior Trebatii est recepta.

§. Apium quoque.

HÆc quoque de Apibus ad 1. Reg. pertinent. scilic. eas cedere occupanti etiam in aliena arbore. Ratio est eadem; Quia sunt nullius propter feram naturam: Quamvis Philosophi infecta propriè negent esse aut feri, aut mansueti generis. Constat autem Apes esse in numero insectorum: videatur Plin. lib. 11. c. 5. & Magius lib. 1. Miscel. c. 3.

Favos quoque si quos effecerit.] Quæ apium est ratio, eadem est & favorum & cellularum, quas construunt apes, adeò ut dominus arboris furti convenire non possit eum, qui cepit & occupavit, l. Si apes. 26. ff. de furt. Ubi & Paulus Apes feras vocat, ut & Varro lib. 3. de re rust. feras vocat apes, quæ in sylvestribus locis pascunt, & cicures quæ in cultis.

Plane integrare.] De eo jam supra dictum. vers. plane. quæ in alienum.

Examen quoque.] Hic versus pertinet ad Reg. de amittendo: quia dictum est, feras delinere esse nostras, statim atque in naturalem libertatem se receperint. Id dictum supra de feris bestiis: hic alia adduntur exempla de apibus, pavonibus & columbis. Sed hic diligenter distinguendæ sunt Apes, ut, si evolant & secundum consuetudinem revolant, maneat pristini domini, quæ de re mox, l. Possideri. 3. §. item feras. 14. ff. de adquir. poss.

§. Pavonum.

PAvones esse feræ naturæ, docet & Varro d. libr. 3. de columbis. Idem Varro & Pomponius Pavonis mansueti meminit, in l. Si pavonem. 37. ff. de furt. Sed dicendum, pavones & columbas, quo ad naturam ipsorum, quosdam esse feros, quosdam esse cicures, teste Varro d. lib. 3. cap. 7. & Aristotele. in problemat. phys. sectione. 10. problemate. 44. Omnes tamen hæc feri dicuntur; Quia facilè avolant & aufugiunt.

Cervos] Exemplum cervi ita mansueti existat apud Virg. lib. 7. *Cervus erat forma præstanti, &c.* Et apud Plutarch. in Sertorio, ubi de cerva Sertorii.

In his autem animalibus] De prima regula amissionis sive retentionis, quæ est animalium planè ferorum, dictum supra: hinc altera retentionis regula, quæ est animalium ire & redire solitorum affertur hæc: Ea animalia eo usque nostra intelligi, donec animum revertendi habeant; *l. Naturalem §. pavonum. §. l. in laqueum. 55. ff. de acquir. rer. dom. l. Pomponius scribit 6. §. Pomponius. 1. ff. f. m. hercisci. l. Possideri 3. §. idem feras, 14. in fin. ff. de acqui. poss. & Quintil. d. declam. 13.* Hujus generis animalia sunt apes, pavones, columbæ domesticæ, & cervi quidam mansueti. Nam & Virgil. d. lib. 7. de cervo Ascanii eleganter ait; *Rursusque ad limina nota, Ipse domum sera quamvis se nocte ferebat, &c.*

§. Gallinarum.

Tertia Regula retentionis, quæ est animalium cicurum sive mansuetorum, ut sunt gallinæ, anseres, item pecudes, canes &c. Ea nostra manere quocunque sint loco, etiam si conspectum nostrum effugerint. Ratio est; quia hæc animalia, cum non sint nullius ut feras, non conceduntur occupanti.

Et qui lucrandi animo, &c.] Ait Imperator furtum committi ab eo, qui hæc animalia aliena retineat animo lucrandi: Nam lucris causa contrahatio rei alienæ furtum definitur, §. 1. *infra de oblig. quæ ex delicto nasc.* Quæri hic solet. An propter gallinam, vel etiam propter ovum detur actio furti? Et putat Zasius non dandam, argumento actionis de dolo, quæ non datur levi de causa, id est, propter rem minorem duobus aureis, *l. Si quis. 9. §. ult. & l. seq. ff. de dol. malo.* Dicendum etiam de ovo actionem furti competere, & multo magis de gallina, anserem aut pavone, de quo est textus in *l. Si pavonem. 17. ff. de furi.* Ratio est, quia ubi furtum est, ibi & furti est actio: Nec obstat, quod de actione doli allatum est. Nam actio furti est ordinaria: Actio doli est extraordinaria. Jam notum est, extraordinaria juris remedia non facillè concedi, *l. Scio. 4. ff. de restit. in integr.* At ordinaria ipso jure competunt.

§. Item ea quæ ex hostibus.

Secundus modus, spolia hostium, hic exponitur, *l. Naturalem. §. §. ult. l. Transfugam. 51. ff. de acquir. rer. dom. l. Divus 31. ff. de jure fisci. l. Si captivus. 20. §. 1. ff. de cap. & postlimin. revers. l. is qui prædam 13. ff. ad l. Iul. peculatus.* Ratio hujusmodi jure gent. cum bellis introducti hæc esse videtur, ut spe prædæ miles reddatur alacrior, ut indicat *Thucydides lib. 5. & Dionys. lib. 1.* Sed obstat

obstet *d. l. Si captivus* 20. §. 1. ubi dicitur publicari agrum, qui ex hostibus capto sit, & *d. l. Si quis prædam*, ubi dicitur, teneri lege peculatus, qui prædam ab hostib. captam surripuit. Dicendum, adhibita duplici distinctione: 1. vel sunt res mobiles, vel sunt solæ, id est, agri, arces, & oppida; & hæ publicantur, id est, sunt principis aut *Rel. p. d. l. Si captivus* 20. §. 1. Si sunt mobiles: vel sunt magnæ & pretiosæ, vel sunt vulgares, & hæ conceduntur militi; illæ non item, nisi tota præda, ut sit, à Duce militi concedatur, *l. Si quis pro redemptione* 36. *C. de donat.* Et ita soliti sunt & Græci olim, teste Homero *Iliad.* 10. & Romanis, ut passim Livius, prædam inter milites dispartiri. Queritur item, de rebus ab hoste occupatis vel captis, si recuperentur, pristinis ne dominis reddi debeant, an publicentur. Et dicendum: dominis esse reddendas, *d. l. Si captivus*, §. 1. *l. Ab hostibus capti* 18. *C. de postl. revers.*

Adeo quidem ut & liberi] Modus servitutis est captivitas, de quo dict. §. *Servi autem* 3. *supra. de jure personar.*

Pristinum statum recipiunt] Scilicet Jure postliminii, de quo *d. §. si ab hostib.* 5. *supra. Quib. modis jux potestatu solvitur.*

§. Item lapilli] Tertius modus inventio rerum littoralium hîc adfertur. Ratio est, quia & hæc res sunt nullius, sive communes, ut ipsum littus. Observandum autem, quod ait Imperator, quæ in littore: Nam eorum, quæ in itinere publico inveniuntur, alia est ratio, id est, ea non sunt inventoris; sed manent pristini domini & etiam per præconium ei sunt reddenda, alioqui furtum committitur. Ratio est: quia quod tuum non est, scire debes esse alienum, ut eleganter ait *Demosthen. ap. Stob. c. 42. de Ll.* sive in privato sive in publico reperiatur, *l. ult. C. unde vi. l. Cum arbor* 3. & *l. Navis* 4. ff. *ad Rhod. de jact. l. Quæ ratione* 9. *in fin. ff. de acquir. rer. dom. & de hoc infr. latius* §. *ult. hoc tit.* Quo pertinet vetus lex quæ nō posueris, ne tollas, de qua *Plato init. l. 1. de Ll. & Aelianus*

§. Item ea.

Ratio hujus modi est; quia fœtus est velut pars ventris, *argum. l. Partum* 7. *C. de rei vind.* Ita *Quintil. declam.* 16. An fieri potest, inquit, ut quod nascitur meum sit, quod generat alienum. Verbi gratia: si equam meam tuus equus prægnantem fecerit, equuleus inde natus non tuus, sed meus erit, *l. Idem* 5. §. *Idem scribit* 2. ff. *de rei vindic.*

§. Præterea.

De jure Alluvionis, qui est quintus modus, breviter hîc exponitur, ex *l. Adeo* §. 1. & 2. ff. *hoc tit. de quo jure* passim in ff. *l. Hoc jure* 3. §. *Si aquam* 2. ff. *de Aqua quotidiana & c. l. Quod in rerum* 24. §. *Si quis* 2. ff. *de leg. 1. l. Ergo* 30. §. *alluvio* 3. ff. *hoc tit. de acquir. rer. domin. l. In agris* 16. *d. tit. & lib. 7. C. Theo-*

C Theodos. de alluvionibus. De hoc jure et ita hic adfertur Jus ipsum, definitio ejus, & differentia inter alluvionem & impetum fluminis sive vim. His addatur ratio Juris: quia scilicet accessio cedat principali. Quod ad primum attinet, Jus hoc est alluvionis, ut quod per alluvionem agro meo flumen adjece- rit, id mihi adquiratur: Contra quoque quod per alluvionem agro meo flu- men detraxerit, id amittatur.

Est autem alluvio] Definitio alluvionis hæc est, Græcè dici solet *ἄρρηκτος* quasi accessio, & *ὑδροχυσίς*, ut est in glossario sancti Germani. Po- test quoque definiri, Jus prædii, quo per flumen alteri Alluvio ex alterius præ- dio quod paulatim accrescit, à quo differt circumludio, quam Festus quoque vocat Jus prædii, & Cicero lib. 1. de Orator. vocat Jura alluviorum & circum- luvionum. Est autem circumludio Jus prædii, quo flumen mutato a vico prædium alterius circumfluere coeperit, & ex eo facere insulam, l. Hoc iure 3. §. si aquam. 2 ff. de aqua quotidian & fluv. Quod Jus circumludionis & collu- vio dici potest, l. Ergo. 30 §. tribus. 2 ff. de acquir. rer. domin.

Per alluvionem, & c.] His verbis & priora duo, id est, Jus & definitio melius explicantur, & differentia inter vim fluminis adjungitur. Et eodem modo Cassius Jurisconsultus Alluvionem definiit ut quicquid aqua lam- bendo abstulerit, id possessor amittat teste Ager. Urbico. in lib. de limitib. agror.

Quod si vis fluminis] Differentia inter alluvionem & vim sive im- petum hæc adfertur: quod alluvione & adquiratur & amittatur; vi non ite. Huic addendum de alluvione, ei quoque non semper esse locum. 1. Si agri sint aggerib. definiti; tum enim, quia flumen suum habet terminum, non po- test confines agros diminueret. 2. In agris limitatis sive per centurias distribu- tis, l. In agris. 16. ff. de acquir. rer. domin. 3. In lacubus & stagnis, quia terminos suos retinet, Jus alluvionis non agnoscitur ait Callistratus, l. Lacus. 12. ff. de ad- quir. rer. dom. l. Vicinus. 24 in fin. ff. de aqua & aqua pluvia arcenda.

Plane si longiore tempore] Exceptionem affert Imperator de arbo- ribus, nam dictum modò, partem agri detractam impetu, manere pristini domini. Excipiuntur inquit Imp. arbores in eadè parte nata, si cum fundo vicini coaluerint. Ratio hujus exceptionis; quia coalitione videantur jam partes esse ipsius fundi vicini, de quo Jure coalitionis explicabitur, in §. si Ti- rius. 31 inf. h. tit. Obstat l. Idem. 5. §. de arbore. 3 ff. de rei vindicat. ubi dicitur, ad has arbores vindicandas dari domino priori utilem rei vindicationem. Sed respondendum, utilem rei vindicationem dari etiam non domino, §. si quis in aliena tabula. 34. infra. h. tit. l. Vitalem. 30 ff. de donat. inter vir. & uxor.

§. Insula.

Est hic sextus modus Insula, de quo in d. l. Aded. 7. §. Insula. 3. & §. seq. l. Ergo, 30. & l. Insula. 56 l. Si Epistolam. 65. §. 1. & 2. ff. hoc tit. l. 1. §. si Insula. 6 ff. de fluminibus. De hoc modo extat liber Bartoli, quem refellit Buteo in li- bro de

bro de fluvialibus insula. & Magius, libr. 4. Miscell. capit. 2.

Quod ratio accidit.] Tum propter altitudinem maris; tum propter æstom, terre motu tamen id interdum accidere scribit Plinius *lib. 12. c. 85.*

Nullius enim esse creditur.] Ut & ipsum mare, & quæ subest mari arena. *l. Ergo. 30. §. ult. ff. adquir. rerum dom.* Quare ut & mare & littus: ita & insula maris est communis sive nullius, & proinde cedit occupanti.

At insula in flumine, &c.] De insula fluminis 3. potissimum sunt consideranda. I. Quot ea modis fiat. 2. quibus adquiratur. 3. quemadmodum dimensio sitineunda. Quod ad 1. ait Pompon. Insulam fieri tribus modis. I. Cum flumen paulatim colluendo locum eminentem fecerit supra alveum, ut hic in vers. *At insula.* II. Cum flumen cursum quidem suum & alveum retinens, sed aliqua sui parte se dividens, agrum alicujus circumfluat, & ex eo insulam faciat, ut in vers. *quod si aliqua parte.* III. Si flumen alveo naturali planè derelicto, alia parte fluere, & simul terræ particulam circumfluere cœperit, ut vers. *quod si naturali.* Ita distinguit Pomp. *l. Ergo. 30. §. tribus. 2. ff. de adquir. rerum dom.*

Siquidem mediam partem.] Observanda est hæc distinctio in primo genere Insulæ; puta, sitne Insula in medio flumine, an vero proximior alteri ripæ: Nam ex hac distinctione judicandum est de dominio hujus Insulæ.

Communis est eorum, &c.] *L. Adeo. 7. §. insula. 3. d. l. Inter. 29. d. l. Ergo. 30. l. Insula. 56. ff. h. t. l. 1. §. si insula. 6. ff. de fluminib.* Ratio hujus juris, quia hæc insula videatur decerpta ex ripis utrinque vicinis, & proinde ad agros proximos pertinere. Cōtra videtur hæc insula esse publica, quia nata in flumine publico; *Idq. ait d. l. Adeo. 7. §. quod si uno. 4.* Insulā in flumine stricta ratione esse publicā nō privatā. Sed propter incōmoda vicinorū possessorū, & quia insula pars videatur proximorum agrorum, ad possellores eorum pertinere dicitur.

Pro modo latitudinis.] Quia dixerat Imperator insulam esse communem possessorum: distinguit hīc communem esse non pro indiviso & æqualiter, sed pro modo latitudinis, sive quantum cujusque fundus sive ripa extenditur, quod insulæ respondeat. Et de hoc modo latitudinis rectè dimetiendo, diligenter explicarunt Mathematici Butheo & Magius, dictis locis reprehensio Bartolo, *l. Inter. 29. & l. Insula. 55. ff. h. t.*

Quod si alteri parti.] *d. l. 55. §. 1. & l. pen. §. 1. ff. h. t.* Ratio est: Quia pars ejus tantum fundi esse videatur, cui est proxima & ab ea velut decerpta.

Quod si aliqua parte.] Alter modus insulæ hīc exponitur, de quo & in *d. l. Adeo. 7. §. quod si uno. 4. l. Ergo. 30. §. Tribus. 2. & vers. primo autem, ff. hoc tit. l. 1. §. item si amnis. 10. ff. de fluminib.* Et de hujus insulæ dominio ait Imperator, eam manere ejus, cujus fuerat ager, ex quo insula est facta, de quo vers. *primo autē.* & *d. l. 1. §. item si amnis. ff. de fluminib.* Ratio hæc esse videtur, quia agri facies nō originò sit mutata,

T

Quod

Quod si naturali.] His verbis non fit quidem mentio insulæ, sed tantum agitur de alveo fluminis, ad quem ejus dominum pertineat. Tertius tamen modus insulæ fit cum flumen naturali alveo derelicto alia parte fluere capit, sed addendum, & caperit circumfluere, id est, insulam quoque fecerit in novo alveo, videamus de utroque, id est, & de insulæ, & de alvei dominio. De insulæ, ait Pomponius d. l. Ergo. §. tribus. 2. eorum eam fieri, quorum agri fuerint utrinque proximi, ut & de primo modo insulæ dictum. De alveo distinguit hic Imperator Nam veterem quidem alveum, id est, relictum, ait ejusdem esse juris, cujus & insulam esse diximus; novum vero alveum fieri publicum Ratio illius: Quia alveus videatur quasi pars proximi agri. Huius autem ratio est, quia alveus quam diu subest flumini ejus pars est, & proinde ejusdem juris cum flumine, id est, publicus Jure gent. d. §. quod si uno.

Quod si post aliquod tempus, &c.] De novo alveo si eum deserat flumen, ait Imperator, eum fieri eorum qui proximos agros possident, non verò iis reddi, quorum agros absumperat. Ratio hæc est: Quia agri horum veterem formam & speciem mutaverant, & proinde ad pristinos Dominos non revertuntur, l. si ager. 23. ff. Quib. mod. usufr. amittatur. l. Qui res. 98. §. aræ. 8. ff. de solut.

Alia sanè causa est.] De inundatione adiungit hic Imperator, & differentiam affert inter alveum & inundationem hanc. Quod ager meus conversus in alveum, desinat esse meus; sed inundatus, non esse meus desinat. Ratio differentię exponitur, hic in verb. neq. enim, &c. id est quia alveus mutat agri speciem, inundation non mutat, l. Hoc amplius. 9. §. Alphenus. 2. ff. de damno infecto.

§. Cum ex aliena.

DE speciei confectiōe, qui seprimus est locus, diligenter hic exponitur, videantur & l. Adeo. 7. §. cum quis. 7. l. in omnibus. 24. & 2. ll. seqq. ff. h. tit. l. Minutius 61. ff. de rei vindic. l. Quid tamen. 10. §. si massæ. 5. ff. Quib. mod. usufr. amittatur. l. Quæsitum. 78. §. illud. 4. ff. de leg. 3. l. Seia. 6. ff. de auro. & arg. legato.

Uteccē si quis.] Sex genera materiæ hic commemorantur, ut uvæ, aurum, vinum, mel, medicamenta, lana & tabulæ.

Et post multam Sab.] Olim duæ erant sectæ in iure. Una Sabinianorum, qui & Cassiani interdum dicuntur. Eorum enim princeps Attæius Capito, cui successit Sabinus & huic Cassius, Longinus: Altera, Proculianorū, qui & Proculi dicuntur, à Proculo Jurisconsulto. Eorum princeps fuit Antistius Labeo l. 2. §. Post hunc. 47. Vers. hi duo. ff. de orig. jur. In hac autē quæstione Sabiniani materiæ dominū putabant etiā speciei esse dominū. Ratio eorū, quia scilicet nulla species sine materia confici possit. Cōtra Proculiani eū, qui fecerit, putabant etiā speciei esse dominum, Eorum ratio: quia quod factum

Etum est, antea nullius fuerat. Ita Cajus *d. l. Adeo 7. §. cum quis 7. ff. h. tit.* Atque ita Sabiniani præferebant materiam Proculiani formam.

Placuit media sententia.] Placuit scilicet posterioribus Juris consultis, Cajo, Paulo, Ulp. &c. *dd. ll. & Justiniano. hic. & d. §. cum quis.* Media sententia hæc est, ut interdum materia, interdum forma præferatur. Et tum quidem materia, cum species ad eam reduci potest, ut poculum conflatum reducitur in aurum: tum verò forma, cum species non potest reduci, ut vinum ad uvas. Ratio autem hujus mediæ sententiæ est elegans: Quia priore casu perspicuè dominatur materia, ut posteriore forma. Atque ita ex Regula vulgata pars potior ac dominans, trahit ad se minorem, *d. l. Seia, & d. l. quæ situm. 78. §. illud 4.*

Vel ex alienis tabulis] Huic exemplo de navi, videtur obstare *d. l. Minucius, 61. de rei vindic.* Ubi distinguitur inter ædificationem navis, & refec-tionem navis ex aliena materia ita, ut qui refecit, maneat dominus navis: qui ædificavit dicitur non posse. At hic contra dicitur, eum qui fecit navem, fieri dominum: quia navis ad materiam pristinam reduci non possit. Re-spondendum videtur, ea verba, dictæ legis Minucius, *non posse*, ita esse acci-pienda, non posse rem sive materiam ejus manere cujus antea fuerat. Nam fieri eam ædificantis, ut & hic dicitur, tabulas, id est, materiam, cedere ei qui navem ædificavit.

Aut frumentum, &c.] Huic exemplo obstat, *d. l. Adeo 7. §. cum quis. 7. vers. videntur.* Ubi Cajus probat eorum sententiam, qui frumentum faciunt ejus, ad quem pertinent spicæ; non ejus qui spicas excussit. Quia, inquit, qui excussit spicas, non novā speciem facit, sed eā, quæ est, detegit. Quare id singulare est in hoc exemplo, & Imperator non hic nominatim dicit fru-mentum esse ejus qui excussit, sed tantum inter exempla ponit ea, quæ non possunt reverti ad pristinam materiam.

§. Quod si partim.

Prior species est ex materia prorsus aliena: hæc ex materia partim sua, partim aliena. de qua ait Imperator, eam speciem sine dubio esse ejus qui fecit. Rationem adjungit: Quia & formam & partem materiæ præ-sterit. Fuerunt tamen, qui hanc speciem communem esse voluerint, sed eo-rum sententia est reprobata.

§. Si alienam.

Exemplum est singulare de purpura aliena, pertinens ad priorem dispu-tationem de materia partim sua, partim aliena. Proprie tamen alio per-tinet, puta ad tractatum de accessione, de quo & infra quædam. §. cum

in suo solo. 29. Nam de accessione est hæc juris Regula: ut si species est jam cōfecta, siue res, quæ propriam qualitatem & formam suam habet, quod ei adjūgitur siue additur ut toti cedat, ut statua pes aut manus, scypho anfa, navi tabula, lecto fulcrum. *d. l. sed si ex meis.* 26. ff. de acqui. rerum dom. Ita & in hoc de purpura exemplo cedit ea vestimento, tanquam accessio toti, quamvis ipsa toto fortè sit preciosior *l. Quo quidem.* 4. in fin. ff. de rei vindic. Non enim pretium hic spectatur, sed potius quid cui accedat. *qua de re infra.* §. *Litera quoque.* 33. Obstat §. *si quis in aliena,* 34. ubi tabula cedit pictura, tanquam preciosiori. Dicendum, esse exceptionem, *de qua ibi.* Obstat quoque *l. Cum aurum,* 19. in fin. ff. de aur. & arg. leg. Sed dicendum, dictam *l. §. fin.* planè consentaneam esse huic loco. Nam ut Ulpian. ait: Quemadmodum clavi aurei & purpuree pars sunt vestimentorū: ita & emblemata poculorū, & preinde quod ad speciem argenti junctū est, ei cedit, ut & vestimento purpura, vel clavus ad speciem vestimenti junctus.

Et conditionem.] Quæ dicitur conditio sine causa. *l. Mala.* 3. C. de cond. ex lege & sine causa.

Nam.] Est regula Juris valde insignis: Res extinctas posse condici, vindicari non item, §. *nunc admonendi,* 2. infra. quibus alienare licet. *l. Si pignore.* 22. §. *Si prado.* 2. ff. de pign. act. *l. Si ego.* 9. doru. 2. ff. de iure dorum. *l. Non omnis.* 19. ff. de reb. creditus. *l. Quod si forte.* 4. in fin. de solut. *l. Si tibi.* 10. C. de noxal. act. *l. Mala.* 3. C. de cond. ex *l. Ratio* hujus regulæ est: Quia id quod vindicatur, de facto demonstrari debet hoc modo: Hunc fundum Tulculanum meum esse ajo, §. 1. infra de act. At ea formula non cadit in rem extinctam, quæque non amplius extet aut demonstrari possit. In conditionibus autem, non est opus corporali demonstratione, quia sunt in personam, id est, non res ius petitur, sed id quod debetur.

Furibus & quibusque.] Legendum, & à quibusdam. Sic enim habent libri veteres. Sed huic obstat, §. *Rei* 17. vers. planè, infra. de act. & *l. ult.* ff. usufructuarius, quemadmodum, & c. ubi dicitur neminè posse rem suā cōdicere, nisi à fure. Hic contra etiā ab aliis possessoribus. Dicendū; à fure cōdici cōditione furtiva, & ita loquuntur dicti loci; ab aliis conditione sine causa, & etiā à fure; & ita hic locus loquitur. *d. l. Mala.* 3. C. de condic. ex lege.

§. Si duorum materia.

DE confusione, qui est octavus modus acquisitionis hic exponitur, *l. Marcellus.* 3. §. *ult.* & 2. ll. seqq. ff. de rei vind. *d. l. Adeo.* 7. §. *volūta.* 8. *l. lacus.* 12. §. 1. & *l. Quidquid.* 27. ff. de acqui. rer. dom. *l. Si alieni.* 7. §. 8. ff. de solut. *l. nisi.* 25. hoc tit. Est autē hic locus de cōfusione distinguendus in duas partes, pro distinctione materiæ. Nā materia vel separari potest, vel nō: De ea quæ nō potest, prius; de altera posterius agitur, in §. *quod si frumētū.* 28. De inseparabili hæc est Re

est Regula: Corpus conflatum ex confusione talis materiæ sive ejusdem si-
ve diversæ, sive voluntate dominorum, sive non; id est, fortuito & casu, est
commune, *ut hic & d. l. Adeo. 7. §. voluntas. 8. & d. l. Lacus. 12. ff. hoc tit. l. Marcellus. 3.*
§. ult. & l. si q. de rei vind. 1. Ratio hujus Juris: Quia cum materiæ separari am-
plius nō possint, & utriusque adsit materia non est æquum, ut unus sit cor-
pus totū, nisi unius corpus sive speciem ex duabus diversis materiis confece-
rit, ut ex vino & melle mustū. Tum enim ad unum qui fuerit species pertine-
bit, *ut d. vers. quod si partim ex sua. supra. l. Idem Pomponius. §. §. 1. ff. de rei vindicat.*

Quod ex confusione fit.] Scilicet perfecta, id est, si corpus reduci
non possit, nec separari possint materiæ; ut si vina confundantur, vel si au-
rum ari permisceatur: sed si imperfecta confusio, ut materiæ reduci pos-
sint, quod fit, si plumbum argento, vel æs cum argento misceatur, *d. l. Lacus. 12.*
& d. l. Idem Pomponius §. §. 1. vers. sed si plumbū. tum corpus aut species non erit
communis, *d. §. 1.* Hodie Aurifices aquā, ut vocant, forti: sive chrysulcæ, etiā
æs ab auro deducunt, sed ita, ut totum æs pereat. Atq; ita ne hodiè quidem,
ubi perfecta est confusio, deductio amplius fieri non potest sine interitu alte-
rius materiæ.

Nam & hoc casu.] Scilicet si utriusque domini voluntate sit facta.
Nam si ab altero fuerit facta, dubitabatur olim an esset communis, Sed veri-
us est non esse, *ut ait Vlp. d. §. 1.*

Idem juris esse placuit.] Quia nulla est causa, cur ad unum dominorū
pertineat, nisi unus speciem solus fecerit, *ut supra dict.* Quare non rectè in
Theophilo est non item juris. Sic & in §. duorum, supra de nupt. in Theophilo
est perperam, *conjugi non possunt, pro coniugi possunt.*

§. Quod si frumentum.] Hic de materia, quæ separatur & disjun-
ctæ est quantitatis. Est enim in jure hujus rei magnus usus, ut corpora di-
stinguantur, sejuncta à continuis & compositis: Sejuncta sunt, ut acervus
framenti, grex, legio, &c. continua sunt Scyphus, tignum, lapis, poculum,
&c. composita sunt navis, domus, armarium, bibliotheca, &c. *l. In rem 23. §.*
item quæcumq. §. ff. de rei vind. l. rerum 30. ff. de usurp. & usuc. Quam distinctio-
nem rerum sive corporum, I C. à Stoicis sunt mutuati, teste Senec. lib. 17. *epist.*
& Plutarch. de præceptis rei ux. De hoc genere materiæ hæc est regula: Si ea
mixta fuerint, siquidem ex voluntate dominorum, erit communis: si casu,
non erit, *d. l. Idem Pomponius §. ff. de rei vind.* Ratio hujus regulæ hæc est: quia
singulorum res suam speciem retinet, & proinde à dominis agnosci & iis red-
di possunt. Una est exceptio de nummis. Nam duorum nummi si permisce-
antur, non sunt communes, *l. Si alieni. 78. ff. de solut. ut si alieni meis miscean-
tur.* Ratio exceptionis: Quia nummi mixtione quodammodo pereunt; ut
internosci non possint.

Sed, &c., istis casibus, &c.] Exemplo gregis ostendit Imperator, non

feri commune corpus mixtū ex quantitate sejuncta. De grege *est. d. l. c. l. In re.* 23 §. Item. 5. ff. de rei vind. Ratio autē cur in grege, si duorū pecora mixta fuerint, grex non fiat communis, sed sua cuiusque maneat propria pecora, est hæc: Quia singula corpora & durant in sua substantia & inter nosci possunt, dict. §. Item. 5. & l. Rerum, 30. ff. de usurp. & usucapion.

Sed si ab alterutro.] Dictū est modo, hoc casu frumentū non fieri commune, ex quo efficitur, ut quisque habeat actionē in rem, id est, rei vindicationem, ad suum cuiusq; frumentū repetendum. Et hoc est quod ait: *In rem quidem actio pro modo, &c.* Verum quia in his rebus non tantum pondus aut mensura, sed etiam bonitas spectatur: debet iudex habere rationem & mensuræ & bonitatis. l. Quo quidem. 4. ff. de rei vindicat. ut: Duorum frumenta sunt confusa, utriusque modii viceni sed alterius frumentum melius est. Hoc casu si simpliciter utrique restituantur modii viginti, injuria fiet ei, cuius frumentum fuerit melius: itaque non tantum mensura, sed etiam bonitas æstimabitur. Et hoc est quod ait: *Arbitrio autem iudicis, &c.*

§. Cum in suo solo.

Modus acquisitionis novus, superficies, id est, quo superficies cedit solo latē hic explicatur, de quo & in l. Adeo. 7. §. Cum in suo. 10. l. Si supra. 28. l. Titius. 60. ff. hoc tit. l. In rem, 23 §. Tignū, 6. & §. ult. l. Hæbitator 59. ff. de rei vindicat. l. Granaria, 18. ff. de actionib. empt. l. Cū aurū. 19. §. perveniamus. 13. ff. de auro & argent. legato, l. Nam quod ff. de penū legato. Est autē notanda regula generalis ad hunc modū acquisitionis ista: Omne quod solo inædificatur, cedit solo. Hujus regulæ hæc est ratio, quia accessio cedat principali, id est, minus majori, id quod postulat ratio naturalis. Et hinc est, cur hic modus acquisitionis, sit modus naturalis, propter hanc rationem naturalem. Cuius ait hujus regulæ esse & naturalem & civilē rationem, l. ult. ff. de superficiebus, sed neutram expressit. Nos jam naturalem exposuimus Civilis hæc est: Quia jus civile sequitur naturam, l. Ius civile 6. ff. de iustitia & iure. §. Minorē, 4. supra de adopt. I hujus igitur regulæ, qua accessio cedit principali, quinque exempla hic exponuntur, ædificium, planta, frumentum, scriptura & pictura.

In suo solo.] Scilicet privato. Nam aliud est in solo communi sive publico: ubi contra nostram regulā solum cedit ædificio, l. In tantum 6. ff. de rer. divis. l. Pretor. 2 §. Si quis. 16. ff. ne quid in loco publico.

Ædificaverit.] Ut horreum, vel domum, molendinum, nisi id quod ædificatum est, sit mobile: tum enim non cedit solo, l. Titius 60. ff. hoc tit.

§. Nec

§. Nec tamen ideo is.

Dictum est modò: ædificium ex aliena materia fieri ejus, cujus est solum; Hic aut Imperator materiam ædificii non esse ejus, cujus est solum: quæ videntur inter se esse contraria. Nam cuius est ædificium, ejus quoq; videtur esse materia. Dicendum: in jure distingui domum à partibus, id est, ut domus sit mea, licet partes sive materia sit aliena. Ratio est, quia domus, id est, totum, coheret solo, non verò materia, quæ non planè est absumpta, & proinde in jure quod ad acquisitionem domini atinet, pars distinguitur à toto, materia ab ædificio, d. l. Rerum. 30. ff. de usurpat. & d. l. In rem. 23. §. ult. l. Habitor. 59. ff. de rei vindicat.

Sed tantisper neque vindicare eam potest, &c.] Dictum est modo, materiam manere ejus cuius fuit: & tamen hic additur, non posse eum materiam suam vindicare vel petere actione ad exhibendum: quæ rursus est contrarietas. Nam dominus rei habet has duas actiones: vindicationem & ad exhibendum, d. l. In rem. 23. l. 1. & toto titulo. ff. ad exhibend. Dicendum: hoc casu esse exceptionem introductam lege 12. tabularum. Rationem autem huius exceptionis sive legis duodecim tabularum, cur, inquam, materiam dominus eam non possit vindicare, hæc est, utilitas publica, id est, ne ædificia diruantur, & publicus urbis aspectus deformetur, l. Qui res. 98. §. aream, 8. ff. de solut.

Propter legem 12. tabularum,] Hæc lex dicitur de tigno juncto, & valde est celebris, de qua est tit. ff. de tigno juncto, & de ea videantur Baldvinus Ravardus, & Hotomannus in comment. ad 12. l. 1. b.

Neque ad exhibendum de ea re agere.] Uno casu excepto, puta adversus malæ fidei possessorem, d. l. In rem. 23. §. tignum. 6. ff. de rei vindic.

Propter legem 12. tabularum.] Verba huius legis sunt hæc: Tignum junctum ædibus vendere ne solvis; Reliqua desiderantur de duplo. Festus in verb. tignum, ubi hoc verbum, & concaput. delendum est. Scaliger tamen id emendare conatur, sed ut puto, non rectè. Erant enim huius legis duæ partes. Una de tigno non solvendo, altera de duplo. Ultraque hic exponitur, & latius l. 1. ff. de tigno juncto, d. §. tignum l. Qui res. 98. in fin. ff. de solut. l. Gemma, 6. ff. ad exhib. l. De eo. 6. ff. de donat. inter virum & uxorem. &c. Ratio prioris hic adfertur, in verbo, quod ideo provisum est, &c. Ratio posterioris partis est, ut domino compensetur id, quod interest ipsius tigno eum suo carere. Nam & aliàs, id quod interest duplo taxari solet, l. Titius. 43. & legib. sequentib. ff. de action. empt. l. Si tibi. 25. C. de evict. Quæri autem hic solet, de eo qui iunxit: an teneatur actione in duplū, sive bona aut mala fide, sive voluntate domini ante eo invito tignum junxerit. Et de posteriore questione certum est, eum non teneri qui domini voluntate junxit, d. l. De eo. 63. De priore est cōtro-

versus

versia inter Interpp. sed verius est, teneri quacunque fide junxit, sive bona fide, id est, putans esse suum, sive mala fide, id est, sciens alienum. 1. Quia leges distincte semper loquuntur, dicta l. Gemma, 6. & dicto §. tignum. 2. Quia semper æquum est, ut domino præstetur id quod interest, quod, ut dixi, verò duplione æstimatur. 3. Quia hic locus perspicue id evincit, quod dicitur agi in duplum & tamen non agi ad exhibendum: At hoc de bona fide necessario intelligendum est. Nam, ut dictum, si mala subest fides, agitur ad exhibendum, l. 1. in fin. ff. de tigno iuncto. Quartò, idem multò magis convincunt hæc verba, quod si aliqua ex parte, &c. & in verbo utiq. si bona fidei possessor fuerit.

Appellatione autem tigni.] Lex erat & de ædificiis & de vineis. Quare hoc tigni vocabulo, quæ ad utrumq; pertinent, continentur. Ut ad ædes: traves, saxa, lateres, cementa, &c. ad vineas; pedicæ, pedamenta, l. Tigni. 62. ff. de verborum significatione. l. Tigni. 7. ff. ad exhibendum, l. Adco, 7. §. cum in suo. 10. ff. de acquir. rer. dom. & l. 1. ff. de tigno iuncto.

Si non fuerit duplum jam consecutus.] His verbis certum continetur argumentum, hac actione in duplum, eum quoque, qui bona fide junxit, teneri. Quid ita? Nam indicat his verbis Imperator; dominum diruto ædificio, posse suum tignum vindicare, si duplum nondum fuerit consecutus; & contra non posse vindicare, si fuerit consecutus; quod in bona tantum fide locum habet. Nam in mala fide potest dominus utrumque, id est, potest duplum licet consecutus adhuc tignum vindicare, si, inquam, tignum mala fide sit iunctum, quod in jure furtivum dicitur, l. ult. ff. de tigno iuncto.

Quia voluntate ejus intelligitur.] Nam donare quodammodo videtur, l. Qui alienum, 14. ff. de donatione. Si tamen probare possit se non donandi animo ædificasse, manebit materię suæ dominus, & diruta domo eam vindicare poterit, l. Si inferiorem. 2. C. de rei vindicatione.

Certe illud constat.] Hic locus de exceptione doli notandus est. Nam ea locum habet non tantum in hoc exemplo ædificii, sed in aliis subsequen-
tibus, ut sementis, scripturæ & picturæ. Ratio autem, cur hæc exceptio detur dominio materię rem ipsam possidenti, hæc est: quia petitor dolo facere videtur, eo quod velit locupletari cum alienâ jacturâ, l. Paulus, 14. ff. de doli mali & metus exceptione. Itaque tantum exceptione consultum est ei, qui ædificavit in alieno solo. Sed quæritur: An & hic nihil intersit inter bonam & malam fidem, hoc est, an ei qui bona fide ædificavit, detur non tantum exceptio possidenti, sed etiam actio si possessione domus forte cesserit? Et dicendum videtur huic actionem quoque dari, non quidem ad impensas directe petendas, quarum nomen non solet esse condictio, sed retentio tantum, d. l. Paulus, 14. sed ad possessionem domus recuperandam, quam consecutus actio-

ne, puta

ne, puta conditione incerti, sumptus postea deducat & retineat, *argumento l. Heres. 21. ff. ad Senatusconsultum Trebellian. l. qui exceptione. 40. §. si pars domus. 1. ff. de condic. indeb. l. Quod si nulla. 60. ff. de leg. 1.*

§. Si Titius.

A Iterum est exemplum, de planta & arbore, quo superficies cedit solo, tanquam accessio principali: de quo exemplo *in d. l. 7. adeo, §. ult. & l. seq. ff. de acq. rer. domin. l. Arbor. 19. ff. communi divid. l. Penult. ff. pro soc.* De eodem videatur *Hotoim. lib. 1. observ. cap. 10. & lib. 5. cap. 3. Magius lib. 4. Miscell. c. 7.*

Iplius erit.] Quia cedit solo. Mævii planta erit.] Eadem est ratio, quia cedit solo, cur autem cedat solo, dictum est supra.

Si modo utroque casu, &c.] Idem valet si coaluerit, *ut infra in versic. quæ ratione.* Nam radicum & coalitionis magna vis est. Quia in radicibus vita arborum est posita, *l. 3 §. 1. & 2. ff. arbor. furt. casarum, l. Hoc amplius, 9. §. Alphenus. 2. ff. de damno infecto.* Nam ut supra de edificio dictum est, id solo cedere, si modo sit ei affixum & non sit mobile, ut sunt quædam, *l. Si supra. 28. & l. Titius. 60. ff. de acq. rer. dom.* Ita & hic planta non aliter cedit solo, quam terram prellerit, ita ut radices in ea agat.

§. Adeo autem.

A I t Imperator, arborem vicini, si in Titii fundum radices agat, fieri Titii, quasi arbor sequatur jus radicum. Sed huic sententiæ maximè obstant *l. Si plures, 6. in fin. ff. arbor. furtim casar. l. uli. ff. quod vi aut cl. in. & dicta l. Hoc amplius. 9. Alphenus, 2. ff. de damno infecto.* ubi dicitur, & arborem & radices ejus esse, in cuius fundo origo est nata, & non ejus, in cuius fundum sunt propagatæ, quam antinomiam potest D. Hotomannus esse in explicabilem. Hic enim dicitur, arborem vel totam fieri ejus, in cuius fundo totæ sunt radices, vel fieri communem, si utrinque sint radices. Sed dicendū videtur non tantum radices in jure domini spectandas, sed etiam ipsum arboris corpus, truncum cum ramis; adeo in cuius fundo est ipsum corpus vel arboris vel vitis, maneat ejusdem, licet radices porrexerit in fundum vicini, vel etiam ramos aliquot: qui vicinus hac de causa id est, quia vel rami vel radices suo vel agro vel villæ noceant metus subest, varias actiones habet. Et ita loquuntur dicti loci, *d. l. 6. d. l. 9. & l. ult. ut perspicue earum verba indicant.* At hic ut & *in l. Adeo. 7. §. ult. & l. seq. ff. hoc tit.* intelligendum non radices tantum, sed ipsum quoque corpus arboris vel totum inclinasse & pertinere ad fundum vicini: vel esse ita positam, ut & radices & ipsum corpus utrinque participetur, *ut fit in versic. & ideo.*

V

Et

Et ideo prope, &c.] Olim ex lege duodecim tabularum inter affines sive vicinos relinquebatur spatium quinque pedum, quod vocabant *confinium*, *l. ult. ff. fin. regun.* Nunc quaritur de arbore nata prope confinium. Et ait Imperator, eam fieri communem, puta, si radices egerit, & ipsa quoque arbor, partim inclinarit in vicini fundum. Quid si nata sit in ipso confinio, id est, in illo spatio quinque pedum? Et ait Jurisconsultus, eam quoque fieri communem, pro diviso tamen, id est, ut fiat utriusque pro modo agri seu regione, *l. Arbor. 19. ff. commun. dividund.* Ita differt prope confinium & in confinio ut hic, & *d. l. 19. l. Quia. 5. ff. fin. regund.*

Eadem ratione frumenta, &c.] Tertium est exemplum, quod tamen est quasi pars prioris de planta. De hoc exemplo frumenti sive *toru*, *l. Qua ratione. 9. ff. hoc tit. l. Fructus. 44. de rei vind.* De eo eleganter *l. Quis si. 25 § 1 ff. de r' sur.* In percipiendis frugibus, magis inspicitur jus corporis ex quo percipiuntur, quam jus seminis ex quo oriuntur.

Cæterum sicut is.] De exceptione doli ad sumptus servandos, sive impenfarum nomine, dictum est supra. Notandum autem, quod Imperator ait, *bona fide*: eo enim indicat, hanc exceptionem ei tantum dari, qui fundum alienum conseverit, putans esse suum, id est, bona fide: nam si mala fide, imputet sibi, *l. Sumptus. 48. & l. Sin autem. 27 §. in rem. 5. ff. de rei vindic.* Videtur tamen & malæ fidei possessori & seminatore saltem officio judicis extra ordinem implorato, consulendum esse, ut dominus agri patiatur seminatore fructus auferre, aut sumptus refundat, *d. §. in rem, & l. Iulianus. 17. ff. de rei vindic. l. Domum. 5. C. eod.*

Literæ quoque.] Quartum exemplum est literarum, eam quoque cedere chartis, de quo *l. In rem. 23 §. Sed & id. 3. ff. de rei vindic. & d. l. Qua ratione. 9. §. 1. ff. b. tit. l. In hac. 3. §. penult. ff. ad exhib.*

Sed si additio.] Hic rursus de exceptione doli sumptuum causa.

Sed si quis in aliena tabula.] Quintum exemplum de pictura, de quo in *d. l. Qua ratione. 9 §. Sed non uti. 2. & d. l. In rem. 23 §. Sed & id. 3.* qui locus videtur pugnare cum isto. Nam hic, in *d. l. Qua ratione*, ex sententia Caii tabula cedit picturæ; contra in *d. l. Rem*, videtur Paulus velle picturam cedere tabulæ. Dicendum: id quidem videri, sed verba tamen Pauli sunt accipienda ex sententia hujus loci, cum ait, quosdam contra sensisse, puta ut tabula cedat picturæ tanquam pretiosiori, idque verum est ut hic, neque id aperte negat ibi Paulus.

Quidam putant.] Hanc controversiam veterum Jurisconsultorum indicat & Paulus in *d. l. In Rem. 23 §. Sed & id. 3.* Et fuit in fortasse ex eorum numero. Cajus certe ita sensit, ut est in *l. Qua ratione. 9. §. sed non uti. 2. ff. de acq. rer. dom.*

Alii videtur.] Ut Paulo fortasse, *d. §. Sed & id. 3.* Cajus quoque, quod mirum est, *tit. 9.* ait statutum esse, ut tabulæ pictura cedat: sed is libellus Caii depravatus est à Gothis.

Ridicu-

Ridiculum est enim picturam.] Ita ferè & Paulus. *l. iustissimè. 44. ff. de adl. edict.* Ridiculum ait esse fundum accidere tunicæ. Atque ita hic accessio trahit ad se principale propter magnitudinem pretii contra regulam, *de qua d. § si tamen alienam. 26. supra h. tit.*

Unde] Rursus hic de exceptione doli; non impenfarum, sed tabulæ pretii causa.

Is qui pinxit.] Utpote dominus petat, inquam, rei vindicatione.

Consequens est, ut, &c.] Notandus est hic locus quo ad eandem rem duobus contraria datur actio. Nam pictori ut domino datur directæ rei vindicatio: tabulæ domino datur utilis. Nam & aliàs ea solet dari non domino, *l. idem. § de arbore. 3. ff. de rei vindic. l. vtilem. 30. ff. de donat. inter vir. & uxor.*

Competit domino tabularum.] Quali diceret. de actione in rem dubium esse poterat; de actione furti non item: sed clarum est; inquit, ratio differentiar: quia illa datur domino; at hæc datur ei cujus interest, sive is sit dominus sive non, *§ furti autem. 13. infra de oblig. qua ex delicto.*

§. Siquis à non domino.

In signis est §. de bonæ fidei possessore, & de fructibus. Est enim hic decimus modus, possessio bonæ fidei. De hoc autem modo videatur *l. Bonæ fidei. 48. ff. de acq. rei. dom. l. Qui sit. 25. & l. Fructus. 45. ff. de usur. l. Iulianus. 17. ff. de rei vindic. l. Cerrum. 22. C. eod. & passim, &c.*

A non domino, quem dominum esse, &c.] Hoc vocamus bonæ fidei. Recte autem à non domino. Nam si à domino emerit, ipsi etiam fructus una cum fructibus traditione ejus sunt; qui casus pertinet ad alium modum traditionum, *de quo § per traditionem. 40. infra.*

Emerit vel ex donatione, &c.] Titulus & causa dicitur injure, cujus multe sunt species, ut emptio, donatio, legatum. *l. Celsus. 27. ff. de usucap. & usurpat. & ita infra in tit. de usucap.* Nam ad hunc modum necessaria sunt maxime hæc duo; bona fides, & justa causa sive titulus, *d. l. Celsus, & l. si aliena. 10. d. tit.*

Naturali ratione.] Tum propter bonam fidem, tum propter operam & industriam sive culturam, tum denique, quia possessionis proprius est finis utilitas fructuum. *l. v. fructus. 4. de usufruct.* Quæ ratio facit, ut & hic modus sit juris gentium.

Quos percepit.] Nam fructus adhuc pendentes quibus opponuntur percepti, non sunt ejus sed domini fundi Quæ distinctio fructuum diligenter attendi debet, *l. Quod in rerum. 34. ff. de leg. 1.*

Ejus esse pro cultura & cura.] His verbis duo continentur: Primò ratio de qua jam dictum. Secundò, distinctio quædam fructuum. Nam fructus

vel sunt juris, ut emptiones bonorum, mercedes vecturæ, operæ, usuræ: vel sunt naturæ, ut arborum, sylvarum, frugum vitium, &c. Et hi proprie fructus dicuntur, illi improprie, *l. Si natus, 62 ff. de rei vind. l. Usura, 34 de usur. l. Quod his, 83. de leg. 3.* Et rursus eorum quæ sunt naturæ, alii sua sponte, ut bona; alii opera nostræ, ut fruges, proveniunt: & de his tantum hic agitur, eos bonæ fidei possessoris fieri, *l. Qui scit, 25. & d. l. Fructus, 45. ff. de usur.* Obstat. *l. Bone fidei, 48. ff. de acq. rer. dom.* ubi Paulus bonæ fidei emptoris fructus ait esse, non eos tantum qui diligenter ea & opera ejus provenerint; sed omnes. Puto verbum, *omnes*, à Paulo oppositum verbo *ejus*, quasi diceret: Emptoris fieri fructus, non tantum ejus qui provenerint opera ejus, sed omnes, hoc est, etiam qui aliorum opera ab aliis fuerint sati.

De fructibus ab eo consumptis, &c.] Dictum est modò fructus perceptos fieri possessoris, pendentes aut stantes non item, *l. Fructus, 44. ff. de rei vind. at. l. Arboribus, 12. §. In laniis, 5. ff. de usufr.* Cui hic locus videtur adversari, quasi ne percepti quidem omnes fiant possessoris, sed soli consumpti. Dicendum: perceptos fieri quidem omnes possessoris, quamdiu à domino non vindicantur; sed consumptos verè ejus fieri, quia ne vindicari quidem à domino possunt, *l. Quasitum, 40. in fin. ff. de acq. rer. dom.*

Is vero.] De usufructuario adjicit hic Imperator extra rem, hac de causa: quia fructuarius solet comparari possessori bonæ fidei, *ut & infra §. de his autem 4. per quas personas cuiq; acquir. &c.* Uterque enim quo ad fructus pene domini loco habetur. Est & tertius colonus, utriq; item similis, *de quo in versic. eadem fere, &c.* Differunt tamen inter se: nam plus juris habet possessor quam reliqui, ut possessor sit dominus fructuum perceptorum, sive ab ipso, sive ab aliis; fructuarius non aliter eorum fit dominus, quam si ipse eos perceperit, & proinde non transmittit ad heredes, quos ipse non percepit, sed ipsum fundi dominum sequuntur, *l. Officium, 9. & l. Fructus, 4. ff. de rei vindicat.* Videatur de fructuario, *l. Si fructuarius, 13. quibus modis usus fructus amittatur. l. In singulos, 8. ff. de annuis legat. dict. l. Arboribus, 12. §. 5. ff. de usufruct. & dict. l. Qui scit, 25. §. 1. ff. de usuris.* Una est exceptio ejus, quod dictum est, fructus non transmitti ad heredes fructuarii, puta si percipiantur ex causa onerosa, ut ex dote, *l. Pro onerib. 20. C. de iur. dot. l. De divisione, 5. & l. Fructus, 7. ff. sol. matr.*

Eadem fere, &c.] Colonus & possessori & fructuario comparatur in eo, quod ut illi; ita & hic fructus faciat suos. Rationem adfert Africanus: quia, inquit, videatur eos percipere domini voluntate, *l. Si servus, 61. §. locavi §. ff. de furt.* Differt tamen à fructuario, quod colonus, fructus ad heredem transmittat; fructuarius non item, *§. ult. infra de locat. l. Viam veritatis, 10. C. eod. l. Si fructuarius, 13. in fin. ff. quibus modis usus fruct. amittatur.*

§. In

§. In pecudum.

Hæc sunt Caii, ex l. In pecudum 28. ff. de usur. & ad verbum, fructus, quid ei continetur, pertinent.

Partus vero ancillæ.] Ait fœtus animalium esse in fructu, Ancillarum non item. Fuit autem hac de re, id est, an partus ancillæ esset in fructu, controversia olim inter Brutum & Manilium ac Scævolum. Nam hi agebant esse in fructu; Brutus negabat, teste Cicerone lib. 1. de fin. & Vlpiano l. Vetus 68. ff. de usufruct. Sed Bruti sententia obtinuit, d. l. Vetus. 68. & d. l. in pecudum 28. Paulus lib. 3. sent. tit. 6. §. ancilla 21. Ratio Caii pro Bruto; quia absurdum sit hominem esse in fructu Ratio Pauli melior hæc est: quia ancillæ non ad hoc parantur, ut pariant, id est, earum non hic est usus, ut pariant, sed ut se vivant, l. Ancillarum, 27. ff. de petit. hered. Quæ ratio vera est. Nam rerum fructus ex usu spectantur, l. Arboribus, 12. in princ. ff. de usufruct. Obstat l. Respondit, 14. ff. de usur. l. Falcidia, 24. §. Idem. 1. ff. ad legem Falcid. ubi partus in fructu esse videtur. Nam rogatus restituere hereditatem, partus ante diem restitutionis editos retinet ille quidē, sed imputat in Falcidiam, sive in fructus quartæ. Respondendū, partus hoc casu in fructus quidem computari, non quod sint fructus sed quia ex hereditate veniant. Notum est autem, in quartam imputari, quicquid ex hereditate defuncti ad heredem pervenit, §. quantitas, 2. infra de lege Falcidia. Itaque verbo fructus generaliter & improprie sumpto, ut in Falcidia, partus eo continetur: aliàs, id est, propriè sumpto, ut hic, non continetur; & ita rectè Comanus hanc in explicabilem putat, lib. 4. c. 2. Honor. Cujac. Balduin. alij, recentiores.

Sed si, &c.] Quia dictum modo fructuarium fœtus pecudum lucrari, sive commoda fructuum sentire, adjungit quoque Imperator, eum contra debere sentire & incommoda, ut gregis capita supplere, & arborum numerum servare, & alias substituere, l. Vetus. 68. & l. Arboribus, 12. ff. de usufruct. l. plerumq, 10. §. si servi, 2. ff. de jur. dot.

Recte enim colere, &c.] Eadere infra in definitione usufructus.

§. Thesauros.

Thesaurus est undecimus modus acquisitionis, de quo l. Nunquam, 31. §. ult. ff. de acquir. rer. dom. l. Non intelligitur. 3. §. ult. ff. de jure fisci. l. Si quis hac lege, 41. ff. de rei vindicat. l. Vnic. C. de thes. & l. 1. 2. 3. C. Theodos. eod. tit. lib. 10. videantur & Alciatus lib. 7. παρὰ γὰρ c. 1. Ant. Ang. lib. 1. emendat. c. 3. Forner. lib. 2. select. 26 & Jac. Cujac. lib. 10. obs. c. 37. Conn. lib. 3. c. 4. & Doctores hîc. Est autem res distinctione loci explicanda. Nam vel locus est suus; vel alienus. In suo inventus, totus est inventoris; in alieno, dimidatus. Hanc distinctionem

Imperator Hadrianus introduxit ex naturali æquitate, sive ratione cuique perspicua. Sed dubitatur de loco sacro & religioso, & de loco publico fiscali, &c. & ait Imperator in illis idem esse juris, quod in loco suo; in his idem quod in loco alieno.

Divus Adrianus, &c.] Idem vetus historicus Spartianus, in *vita Hadriani*. De thesauris, inquit, ita cavit Divus Adrianus, ut si quis in suo reperisset, ipse potiretur, si quis in alieno, dimidium domino daret: si in publico, cum fisco partiretur.

Idemque statuit.] Spartianus tamen non meminit loci sacri, sed tantum sui, alieni, & publici. Et sanè de loco sacro & religioso valde dubitatur. Nam de religioso extat *d. l. 3. §. ult. ff. de jur. fisci*. ubi thesaurus in loco religioso repertus, dicitur partim esse fisci, partim inventoris: Non totus, ut hic. Et hanc antinomiam putant plerique recentiores esse inexplicabilem: quia Imperatores hac in re sæpe variarint: Hadrianus *ut hic*. Divi fratres, *ut dicto §. ult.* Alexander, Constantinus, & alii, ut notat Cujacius, *dicto cap. 37.* Sed puto *dict. §. ult.* accipiendum de locis religiosis sive monumentis publicis, ut & Connanus *dict. c. 4. n. 2.* idque indicat contextus *totius §.* ut ita distingui debeat de sepulchris, si ea sint in propriis agris, thesaurus ibi inventus totus sit inventoris, cujus est & ager: si sepulchra sint in locis publicis, ut hodiè plerumque, vel in agro alieno, sit inventoris tantum dimidiatus.

Forruito casu.] Idem valent hæc verba: *non data ad hoc opera*, quibus mox utitur. Notanda est autem hæc verborum clausula, quæ inventio duplex indicatur: una fortuita, sive casu; altera studio facta. Et hæc quidem prohibetur in omni loco, excepto suo; illa non item, *l. Vnic. C. de thesaur.*

Et convenienter.] Id est, quod de loco alieno, idem & de loco Cæsaris, fiscali, &c. jus est: quia & hæc loca sunt aliena.

In Cæsaris loco.] Notanda sunt hæc quatuor loca: Cæsaris, fiscalis, publicus & civitatis. Priora duo sunt Imperatoris: Nam res omnes Imperatoris vel fiscales dicuntur sive res fisci, vel propriæ Cæsaris. Et interdum illæ dicuntur sacrum patrimonium; hæc patrimonium privatum & res privata. Res fisci sunt: bona proscriptorum, vectigalia, commissa, bona caduca. Res Cæsaris propriæ sunt ejus patrimonium, ut bona à parentibus relicta, ut munera & dona; & hæc dicitur res privata: Quia est Cæsaris non ratione imperii, ut res fiscalis: sed ut privati cujuslibet. Et illis rebus fisci qui præerat, dicebatur procurator fisci, aut Cæsaris, & Comes sacrum largitionum; qui his præerat, dicebatur procurator sive rationalis rei private, & Comes rerum privatarum, *§. ult. infra de usucap. l. Bene à Zinone. 3. C. de quadrienn. præscr. l. Prætor ait. 2. §. publici, 2. & §. sequent. ff. ne quid in loco public. l. Quicumque. 3. C. de fund. rei privata, l. Cum servus. 39. §. pen. de leg. 3.* Publica autem loca, sunt propria imperii, sive Reipublicæ. Civitatis autem sunt loca municipiorum sive singula-

rum

rum civitatum, ut satis notum est. Id autem addendum, patrimonium Cæsaris interdum dividi in sacrum & privatum: ut sacri patrimonii Comes is esset, ad quem pertineret cura penus sive mensæ & epularum Cæsaris, *de quo est tit. C. de offic. comit. sacri patrimonii*. Ita ut Cæsaris velut triplex esset substantia: fiscalis, privata & sacra; sed sacra esset pars privata. Et his tribus substantiis præterant tres distincti Comites, *de quibus est lib. 1. C. tit. 32. 33. & 34.*

§. Per traditionem.

DUODECIMUS & ultimus acquirendi modus naturalis, traditio, diligenter & latè hic explicatur: Est enim hic locus præter ceteros maximè insignis & frequens. De eo igitur hæc duo breviter sunt notanda: definitio & divisiones. Ergo traditio est naturalis acquisitio, qua res corporalis à domino alteri traditur ad dominium transferendum. Divisiones autem sunt duæ. Una, qua traditio vel est civilis & sollemnis; vel naturalis. Et illa proprie emancipatio, hæc propriè traditio dicitur. De emancipatione dictum supra, quæ non amplius est in usu: Altera, qua traditio omnis vel est vera, vel est ficta. Vera est, *de qua hic*, cum de manu in manum alteri quid datur: Ficta est ea, quæ fit simbolo aliquo, ut interdum traditur domus traditis clavibus, & olim fuisse tradi solebant agri interdum, ut hodiè fit in investituris, ut vocant, feudorum, *l. clavibus 74. ff. de contrah. empt. l. 1. § si jusserrint. 21. ff. de adquir. poss.*

Quam voluntatem domini, &c.] Hoc verbum *voluntatis* diligenter hic notandum; est enim ea velut anima & forma traditionis, sive potius translationis domini: nam alioqui si dominus tradat, non tamen hac voluntate ut transferat dominium, sed tantum ut commodet, vel ut deponat, non transferretur dominium: idem est si erret, nemo enim errans rem suam amittit, *l. Si procurator. 35. & l. seq. ff. de adq. rer. dom.* Quin & interdum voluntas etiam nuda, id est, sine traditione transfert dominium, *de quo §. interdum 44. infr. h. tit.* Ex his quoque verbis notandum, quatuor ad traditionem esse necessaria, rem corporalem, causam sive titulum, voluntatem sive consensum, & quidem domini.

Domini.] Nam non dominus, qui ipse dominium non habet, transferre id non potest, *ex Reg. jur. Nemo plus juris. &c. l. Nemo plus. 54. ff. de Reg. jur. l. Traditio. 20. ff. de acq. rer. dom.*

Corporalis res.] Incorporalis enim traditionem non recipit, *l. Servus. 43 §. 1. ff. hoc tit. l. Quotiens. 20. ff. de servit.*

Cujuscunque generis.] Id mox explicat, *in versic. Itaque stipendiaria*, quasi diceret, sive sint in Italia sive provinciis.

Inter quæ.] Olim prædia provinciarum dicebantur stipendiaria & tributaria, quia penderent Reip. tributa & stipendiaria. Hæc n. duo confunduntur,

tur, l. Ager. 27. ff. de ver. sign. Et si interdum distinguuntur, ut l. usufructu. 7. ff. de usufr. & quemadmodum. l. Neque stipendium. 1. ff. de impens. in res dot. factis. & l. A. fertur 4. §. 1. de debitoribus. 5. ff. de ju. fisci. Theophilus stipendium ait esse populi tributum principis. Sed hæc differentia non alibi facile reperitur, & etiam Romani utrumque confundunt, ut quod Suetonius ait Gallia stipendium impositum à Cæsare, id Eutropius vocat tributum. Sic Eutropius à Cæsare factos tributarios (stipendiarios) Romanis Britannos. Sextus Rufus lib. 2. ait tributarios. Et si autem provinciarum agri ab hostibus capti erant omnes publici populi Romani jure belli. Item ex quo ex hostib. supra hoc tit. l. Si captivus 20 §. 1. ff. de capti. & poss. revers. Cicero in Verrem, perpaucæ, inquit, Siciliae civitates bello à majoribus nostris subactæ sunt, quarum cum esset ager publicus populi Romani factus, tamen illis est redditus, & Livius lib. 3. in fi. de agro Coriolano. Agros tamen ita captos, alios in victorem populi partiebantur, alios vendebant, alios militibus assignabant in præmium, alios locabant; alii certum vectigal sive stipendium imponebant. Et hi proprie sunt hæc prædia stipendiaria. Veteres uno verbo proprie vocabant possessiones, teste Festo lib. 14. & Isidoro Etymol. l. 15 c. 13 & indicat. Tabolennus in l. Questio. 11. ff. de ver. sig. Erat igitur olim inter hæc prædia & Italica insignis differentia, quod Italicorum dominium verum & ex jure Quiritium transferri posset, puta mancipatione, i. e. civili traditione aut usucapione. Tributariorum non dominium, sed possessio tantum transferri posset: quia dominium esset publicum populi Romani. Hanc differentiam sustulit Justinianus. l. Vnic. C. de usucap. transfor. ut & hic & infra in tit. de usucap. commemorat, sic & in l. 2. C. Theod. de don. fundus stipendiarius apponitur Italico, ex jure veteri.

Sed si quidem ex causa donationis, &c.] His verbis respondent verba versiculi, *vendita vero*, & proinde conjunctim hæc sunt legenda. Nam de titulo sive causa, quod diximus esse quartum ad traditionem necessarium, hic jam agitur, & statim exponitur differentia inter titulum venditionis & alios omnes, ut sunt donatio, dos, legatum, fideicommissum, &c. Nam ex aliis titulis traditio statim transfert dominium; ex venditionis titulo non statim sed tum demum, cum venditori vel precium fuerit solutum, vel alio modo satisfactum. Ratio autem cur titulus sit necessarius est, ne homines invententur ad maleficia, l. Nunquam nuda. 31. ff. de acquir. rer. domin. arg. l. Commisoria. 4. C. de pact. inter emptorem & venditor. l. Si quis hac lege. 41. ff. de rei vind. l. p. tit. 19.

S. Vendita vero res, &c.

AIT imperator traditione rei venditæ non aliter rem fieri emptoris, quã aut precium venditori solverit sive aliter satisfecerit, aut venditor emptori fidẽ de precio habuerit, l. Quod vendidi. 19. l. Ut res. 53. ff. de contrah. empt. l. Procuratoris. 5. §. sed si dedi. 18. ff. de tributaria act. l. Arbitr. 12. §. ult. & l. Sed

l. Sed & si. 25. §. interdum. 1. ff. de usufr. Ratio cur id in v^editione propriè receptū fuerit, videtur hæc esse, tū quia ea sit mens cōtrahentiū, ut pro merce statim precium recipiant, cum quia plerumq; impedirentur cōmercia, si nō statim venditori satisfaceret, qui sæpè necessitate compulsus rem suam vendit, ut precio utatur.

Ex promissore.] Id est, fidejussore aut reo, *de quo verbo supra diximus lib. 1.*

Quod cavetur quidem etiam.] Notanda est hæc lex 12. tab. Sententia eius hic exponitur, verba desiderantur: Fuisse autem hanc l. in 12. tabulis, ut hic ait Imperator, id confirmat, quod Athenis, unde 12. tab. sunt petite, eadem lex fuerit, teste Platone lib. 12. de LL. & apud Thuriōs Athenient. colonos teste Theophrasto in l. de LL. apud Stob. eum. c. 44. Huius juris ineminit & Varro. lib. de re rust. 2. c. Quint. declam. 336 Ergo, inquit, convenit ut ager tuus ita esset, si res alienum solueres. Non solvisti: quo jure vindicare potes eam rem, cuius precium non dedisti?

§. Nihil autem interest.] Dictum supra voluntatem domini esse necessariam, id Imperator hic explicat ita intelligendum, sive ipse dominus tradat, sive alius ut procurator ejus voluntate sive mādato, *l. Quæ ratione. 9. §. hæc quoq; res 3. & seqq. ff. h. tit. de adq. rer. dom.*

Quæ ratione si cui libera] His verb. procuratorem describit, eumq; verum & legitimum. Nam procurator alius est omnium bonorum & negotiorum, alius unius tantum negotii vel alterius: & rursus qui est omnium, alius liberam habet adinistrationem, alius non habet. Et hic solus qui liberam habet omnium administrationem, rem domini tradendo transfert dominium, *l. Procurator. 58. ff. de procur. l. Communis servus. 42. ff. de adq. poss.*

§. Interdum.

Modus acquirendi à quibusdam novus hic constituitur: sed (ut patet) non rectè. Nam totus hic locus ad traditionem pertinet, non quidem veram, sed fictam, & ut ait Imperator, proinde ac si tibi res esset tradita. Traditio enim tantum possessionis transferendæ causa fit, quæ possessio si jam ante est penes aliquem, non jam amplius necessaria est naturalis traditio, sed voluntas tantum possessionem confirmans, *l. Quæ ratione. 9. §. interdum. 5. & §§. seqq. l. Si servus. 21. §. 1. ff. h. t. l. 1. §. pen. l. Quod meo. 18. §. si venditorem. 2. l. Interdum. 21. l. Fundi. 33. l. Si me. 34. ff. de adq. poss. l. Quædam 77. ff. de rei vindic. l. Pecuniam. 79. ff. de solut. l. Si rem. 29. ff. de evictio. l. Licet. 43. ff. de iur. dotum.* Ubi sunt exempla fictarum traditionum insignia.

Item si quis merces, &c.] Clavium traditio ipsam possessionem continere & transferre videtur, modò res sit in præsentī: ut si claves horrei tradantur.

dantur, si claves cellæ vinariæ tradantur, merces in horreo & vinum in cella horreo *Kauffhausi* pro traditis habentur, modo fiat in præfenti, ut dictum. *l. 1. §. Si iusserim, 21. ff. de adq. pos. l. Clavib. 74. de contrab. emp.*

Hoc amplius.] Adhuc dictum est, dominium transferri non tantum traditione, id est, voluntate domini facto conjuncta, sed etiam nuda voluntate: sic enim dicitur nuda voluntas quæ est sine traditione, *l. penult. C. de sacros. Eccles.* ut nuda conventio pignoris, quæ est sine facto traditionis, *l. 1. ff. de pignorat. act.* Ita dictum de duobus gradibus, nempe de non nuda voluntate & de nuda, hic additur tertius, quo voluntas etiam in personam incertam collata transfert dominium, ut fit in missilibus, & in iis quæ pro derelicto habentur.

Ut ecce prætores, &c.] Solent olim consules & prætores tam primo die quàm ultimo magistratus, quàm in ludis publicis, pecuniam spargere populo, ut & Imperat. interdum autem & alia spargebant, ut telleras frumentarias de quib. est *l. Sed & si, 52. §. Si libertis. ff. de judic. l. Mortuo, 49 §. 1. & l. Tit. 2. 87. ff. de leg. 2. videatur. & Suetonius in Nerone, c. 11. Dio in Nerone, Tit. 9, Domitiano, & Adriano. Hæc missilia cõmuni nomine vocabant. Eorũ usũ in consulibus sustulit Imperator Martianus. *l. Ordinem, 2. C. de Cos.* Sed eam legẽ postea abrogavit Imperator Justin. Nov. 105. quæ permittit Cons. spargere pecuniam, sed argentum tantum. solus enim Imperator aurum spargebat. Tandem totum hunc usum sustulit Imperator Leo diu post Justin. Nov. 94.*

§. Qua ratione verius.] Alterũ exemplũ personæ incertæ est de rebus pro derelicto habitis, de quib. est *l. t. ff. pro derelicto, l. Falsus, 43. §. qui alienum, 4. ff. de furtis.*

Verius esse videtur] Hoc verbo indicat Imperator fuisse id controversum, ut & indicat *l. Pro derelicto 2. ff. pro derelicto.* Sabinianos hac in re dissensisse à Proculianis. Apertè autem in eo dissentiebant, quod Sabiniani dicebant, rem pro derelicto habitam statim desinere esse domini. Proculiani non statim, id est, non nisi ab alio ei set occupata, sed Sabinianorũ sententia obtinuit, ut statim desinat esse domini, sed non ante tamen alii acquiratur, quam ab aliquo fuerit possessa sive occupata. Et hoc est quod ait hic Imperator. *Si occupaverit quis.* & ita Ulp. *l. 1. ff. pro derelicto.* Rationem adjungit, quia iisdem modis res desinunt esse nostræ quibus acquiruntur, id est, animo, sive voluntate & corpore, *l. Privilegiu, 96. ff. de P. iur.*

Quod dominus ea mente.] Hac definitione distinguitur derelictum ab ejecto, de quo in vers. alia sane causa. Illud enim ea mente abijcitur, ne amplius sit nostrum, hoc non ea mente, sed necessitate potius.

§. Alia sane causa est.] Differentia derelicti & ejecti insignis hic exponitur; quod illius statim amittatur dominium, huius non item. Ratio differentia: quia in illo voluntas est abijciendi, in hoc necessitas, id est non voluntas.

Quia

Qua de causa si quis, &c.] Insignis est locus de rebus naufragorum si-
ve tempestate ejectis: videatur tit. C. de naufrag. i. Qui levanda. S. ff. de L. Rhodia.
l. Quæcunq. §. ff. de adq. rer. dom. l. Falsus. 43. §. si iactum. ii. ff. de furtis. l. In eum 18.
C. de furt. Et verum est, quod ait hic Imperator, earum rerum dominium ma-
ne prioris domini, adeo, ut actio furti ei detur contra eum, qui eas occupa-
rit, d. §. si iactum & d. l. In eum. Moribus tamen receptum ut (o mores, mali mo-
res) ferè sint principum, maximè in mari & flumine: ea tamen quæ magna
cum difficultate & labore fuerit quis piscatus, vel ex fundo traxerit, ut solent
urnatores, æquum videtur ut ea priori domino non restituantur: quia pro
desperatis sint habita, & tanquam pro derelictis, *Harmen. lib. 2.*

Lucrandi animo.] Aliter enim furtum non committitur, §. i. infra de
obl. quæ ex delicto.

Nec longè videntur discedere.] Cum dictum de missilibus & de eje-
ctis, hic adjungit de lapsa (ut ita dicam.) Priora duo eiusdem sunt juris, id est,
cedunt occupati: Posteria, nempe ejecta & delapsa idem sunt, id est, non ce-
dunt occupanti, sed manent prioris domini; ratio est, ut ait Imperator, quia
abest voluntas alienandi, d. l. Falsus. 43. §. qui alienum. 4. ff. de furt. Ubi is qui
delapsum vel ejectum, vel aliud quid alienum reperit, jubetur publicè libel-
lo proponere, nisi velit pro fure haberi.

De rebus corporalibus & incorporalibus.

Tit. II.

DE ordine dictum est supra, totum de rebus tractatum duob. capitib.
contineri: Uno de modis acquirendi: Altero de quinq. rebus quæ in
jure consistunt, & hæc duo capita permixtum persequi Imperatorè.
Quare priore capite jam non nihil intermisso, hic exorditur alterum de rebus
in iure consistentibus: Idque persequitur usq. ad tit. de usucap.

Quædam præterea res corporales.] Hæc divisio in iure celebris
est, sumpta à phylis, apud quos id quod est, in has species dividitur: ut
sint corporalia, seu incorporalia, teste Seneca Epist. 59. Sumpta est autem
hæc divisio ex Cajo l. i. §. i. ff. de rer. divis. & qual. videatur & l. pian. tit. 20.
§. in iure cedi & §. res autem & infra de leg. §. tum autem. 21. Paulus lib. 3. sentent.
titul. 6. dividit res in corporales & in eas quæ in iure consistunt, quod idem
valet. Cicero in Topicis res dividit in eas, quæ sunt & quæ intelliguntur. Ca-
jus, titul. 9. res dividit in eas quæ in corpore, & in eas, quæ in iure consi-
stunt. Possunt & ita dividi, ut res vel sint corpora vel iura. Idem enim hæc
omnia valent.

Qualia sunt. &c.] Rectè quæ: non enim omnes, sed s. tantum hujus
generis res exponit. Sunt autem & alia, ut peculium, dos, tutela, usucapio,
adgnatio,

adgnatio, quæ jura sunt. non corpora, quamvis ex iis propriè dos tantum & peculium ad res pertineant.

Nec ad rem pertinet.] His verbis Imperator occurrit tacitæ quæstioni. Nam contradici poterat, hæreditatem non esse incorporalem, ut neq; usumfructum aut obligationem, eo quod corpora multa in iis contineantur, & hinc est quod Seneca ridet jurisconsultos, lib. 6. de beneficiis qui distinguant à re hereditaria hereditatē, l. Hereditatis appellatio. 119. ff. de verb. sig. Sed respondet Imperator, hæreditatis verbo jus ipsum intelligi; non corpora, d. l. Hereditatis.

Eodem numero.] Quatuor rebus incorporalibus, quinta nempe servitutes prædiorum hîc adjicitur. Solent autem hæ servitutes dici jura prædiorum, l. Si quis. 11. §. ult. ff. de pigno. l. Item si. 4. §. ad jura. 4. ff. de alien. judic. mutad. causis facta. & interdum qualitates prædiorum. l. Quid aliud. 86. ff. de verb. sig.

Quæ etiam servitutes vocantur.] Scilicet per excellentiam. Nam cum servitutes sint duplices, rerum & personarum, l. 1. ff. de servit. Hæ quæ sunt rerum, id est, prædiorum, de quib. hîc loquitur Imper. propriè & plerumque servitutum nomine intelliguntur, de personalibus autem servitutibus, infra tit. 4. & 5. explicatur, &c.

De servitutibus Prædiorum Rusticorum & urbanorum TIT. III.

EX 5. rebus incorporalibus servitutes primò explicantur. Idque breviter hoc uno titulo in ff. toto lib. 8. De verbo *servitutis* id admonendum; eo intelligi nunc jus in personam, cū apponitur libertati, de quo jure supra de iure person. nunc jus rei sive rem incorporalem. Hoc autem jus, ut dictum, est duplex, personæ & prædii. Personæ est id, quod ad utilitatem hominis, prædii, quod ad utilitatem prædii pertinet. Illius generis duo præcipua sunt jura, ususfructus & usus: hujus sunt plurima, de quib. hoc tit. Est autem hoc jus prædii, quod ipsi prædio inhereat, & ad ejus utilitatem pertineat. Verè & rectè ita definit servitutem prædii *Connanus* lib. 4. c. 9. n. 13. Subdividitur autem servitus prædii in urbanam & in rusticam, l. 1. ff. communia prædiorum, l. 1. ff. de servit.

Rusticorum prædiorum.] Rustica servitus defini potest: Jus quod villæ, id est, rustico prædio inhereat: Nam prædium rusticum Latine villa dicitur: interdum & fundus, sed fundi verbum latius patet, & villam cum agro complectitur, l. Fundi. 11. ff. de verb. signif. l. Cum venderes. 59. ff. de contrah. empt. d. l. 1. ff. communia præd.

Sunt hæc.] Scilicet notiora: Sunt enim & alia, §. inter rusticorum infra b. tit. Sed hæc 4. plerumque conjungi solent, l. Via. §. l. Via. 17. ff. de servit. l. 1. & passim de serv. præd. rustic.

Iter

Iter est ius eundi, &c.] Etiam navigandi, de quo *Cuiac. lib. 11 observ. c. 3.* Verbo autem *eundi* continetur & is qui eques, & qui lectica aut sella vehitur. *l. Qui sella. 7. & l. Inter. 12. ff. de serv. prädior. rustic.*

Actus est ius agendi.] Notanda est hæc triplex distinctio: puta itineris, actus & viæ; cum vulgo ferè in vulgatis libris, & usu tantum nota sint duo: Iter & viæ. Itaque qui habet iter.] Differentia inter iter & actum hic adfertur, qua actu plus, itinere minus contineatur. Propriè tamè si verba spectes, iter eundi; actus agendi iumentis causa est, ita ut propriè is qui actum habet, videatur non habere iter ut ipse ire possit, & ultro citroq; commeare. Sed interpretatione juris factum est, ut etiam id possit; nimirum quia cui quod plus est licet, ut iumentum agere & armenta traicere & vehiculum ducere, eidem & id quod minus est liceat, id est, ire, commeare, *d. l. Inter. 12.* Solent tamen Veteres stipulando, vel paciscendo hæc duo ire, agere licere, plerumque coniungere, *l. Stipulationum. 2. §. Item si. ff. de verb. oblig.*

Via est ius, &c.] Via à vehendo propriè dicta videtur, testis est Varro, *lib. 4. de lingua latina*, unde intelligitur vera differentia inter viam & actum. Nam si spaciū tam angustum demonstratur, ut eo iumentum duci; non etiam vehiculum possit, erit actus, & non viæ: Quia, ut dictum, vehiculū viæ est proprium. *l. Si tam angusti. 13. ff. de servitutib.* Ut autem differentia inter hæc tria iura iter, actum & viam melius intelligatur, triplex notari potest. Iter est ius eundi: Actus est ius agendi: Viæ est ius & eundi & agendi. Nam tametsi actui inest & iter, id tamen fit per consequentiam, non directè ut *supra dictum*. At viæ inest propriè & directè. Et hoc est quod hic ait Imperator, *in se*, id est, propriè & *in ff. ex se l. 1 ff. de servit. rust. præd.* Huius differentia subtilis inter actum & viam utilis hic est, quod actus amittatur, si longo quistempore non egerit, etiam si ierit; viæ non item. Secundo iter eundi hominis, actus agendi iumenta, & viæ vehiculi ducendi, est ius, *l. Viæ. 23. ff. de servit. prædior. rustic.* Utilis huius differentia modo expolitus, ex *d. l. Si tam angusti. 13.* Tertia differentia quod viæ latitudo est legitima, siue lege 12 tabul. definita. octo scilicet pedum in porrectum, & 16 in anfractum: Itineris autem & actus latitudo est arbitraria, *l. Viæ. §. l. Cetero. 13. §. Si totus. 1. ff. rusticor. prædior.*

Ideo urbanorum prædiorum dictæ.] Ut prædium rusticum propriè villa seu fundus: ita urbanum propriè dicitur ædificium, dict. *l. Fundit. 211. ff. de V. S.*

Et si in villa ædificata sint.] His verbis indicat Imperator, prædium urbanum à rustico distingui non loco, sed usu & qualitate: ut scilicet urbanum sit prædium etiam positum rure, sed ad usum urbanum, id est, non ad fructus agri, vel colligendos vel condendos: & ita *Vlp. l. Ea rure. 4. §. stabula. 1. ff. in quibus causis pignus tacite contrahatur l. 1. ff. communia prædior.* Ad eundem quoque modum servi urbani ex usu distinguuntur à rusticis mancipiis, *l. Servis. 99. ff. de legat.*

de legat. 3. l. *Quæ* modum. 12. ff. de suppl. legata. Obstat l. *Rusticorum*. 2. ff. de servit. rustic. prædior. & l. *Quæ*stio. 115. de v. s. ubi ex loco hæc distingui videntur. Putant Cuiacius & alii recentiores, esse antinomiā inexplicabilem. Dicendum: Neratium d. leg. 2. & d. l. *Quæ*stio ita respondisse secutum communem horum verborum usum. Nam proprie certè, quod in urbe est urbanū, quod iure est, rusticum dicitur, & ita plerunque de prædiis & de mancipiis iudicandum Interdum tamen usus patrisfam. & opinio, est spectanda; non locus: puta, si vel domum vel mancipium tam rure quàm in urbe, planè ad usum urbanum habeat, vel contra ad rusticum: ita intelligendus vlp. d. l. 1. comm. præd. & d. s. *stabula*. & d. l. *Servus*.

Item urbanorum prædiorum, &c.] 5. Servitutes urbanorum prædiorum hîc exponuntur. Sunt tamen & aliæ: ut, prospectus, projectus, lumina, &c. de quib. in ff.

Ut vicinus onera vicini.] Prima est oneris ferendi, quæ est ius, quo vicinus onera, ut columnam, ut porticum, ferre & sustinere cogitur, l. 1. & l. *Et*. 33. ff. de servit. prædior. urbanor. l. *Et* si. 6. §. *etiam*. 2. ff. si servitus vindicetur.

Ut in parietem ejus, &c.] Secunda est tigni immittendi: Dicitur & tigni immissi, & simpliciter servitus immittendi & servitus immissorum sive de immisissis. Immitti autem id dicitur, quod ita provehitur, ut loco aliquo requiescat. A quo differt projectum: quod ita provehitur, tantum ut nusquā requiescat, ut fit in mœnians & suggrundis, l. *Malum*. 242. §. *Inter*. 1. ff. de verb. sign. De hac servitute tigni immittendi, l. 1. & 2. ff. de servit. prædior. urbanor. l. *Sicut*. 8. §. *Competit*. 1. ff. si servitus vindicetur l. *pen*. ff. si mensor falsum modum dixerit. Huic similis est servitus proliciendi, ut fit per mœniana & suggrunda sive protecta, d. l. *Malum*. 242. & l. 2. in fin. ff. de servit. urb. prædior.

Ut stillicidiū.] Cōjungit duas servitutes inter se similes, stillicidiū & flumē. De stillicidio est l. 1. *Urbanorū*. l. 2. *Servitutes*. 20. & seq. l. *Foramē*. 28. & passim. ff. de servit. urb. prædior. & passim toto iure. Flumē autē est ius aquæ vel sordium, per canalem foramē, cloacā, in alienā aream effundendæ, quam puto cloacā dici, sive ius cloacæ, l. *Ius cloacæ*. 7. ff. de servit. l. 1. *Servitutes*. 20. §. *stillicidium*. 5. & l. *Sed* si. 27. §. 1. de serv. urb. prædior. l. *Fistulas*. 13. ff. si servitus vindicetur. Differunt tamē bifariam: Primò quod stillicidiū minutatim, sive stillatim; flumen sive cloaca cum impetu & colluvie emittatur. Secundò quod stillicidiū ex alto, sic loquitur Juriscons. sive ex superiore loco; flumē ex imo constituitur: ita eleg. ant. Varro lib. 4. de lingua Lat. & d. l. *Foramen*. 28.

Vel in cloacam.] Legendum, vel in cloacam; vel non: tum quia ita habent libri omnes manuscripti; tū quia & in ff. l. 2. ff. de servit. prædior. urbanor. ubi ait Caius: *stillicidium avertendi vel non avertendi, quare non rectè olim Halonder particulam, vel non recipiat, detraxit.*

Ne alius quis tollat ædes.] Hæc quinta est servitus urbana, alius

non tollendi: quæ interdum dicitur, ne luminibus officiat. Hic Imperator utrūque nomen conjunxit quamvis una tantum sit servitus; non, ut quidam putant, duæ. Dicitur eadem & interdum lumen, sed rarius, *l. Lumen. 16. ff. de servit. urb. præd. & Duarenus. lib. 1. Diss. c. 33.* Ex hac servitute elegans hæc oratio Ciceronis sumpta est: luminibus alicujus obstruere. Ei ex contraria parte respondet servitus altius tollendi, est enim & hæc duplex: non tollendi; & tollendi: ut prior stillicidii non recipiendi; & recipiendi, *quæ de re infra. §. æquæ. 2. de æst. l. 1. l. Urbanorum. 2. l. Luminum. 4. l. Inter. 15. l. Qui ædificium. 22. ff. de servit. urb. præd. l. Rusticorum. 2. ff. de servit. rust. prædior. l. In tradendis. 7. ff. communia prædiorum. l. Altius. §. C. de servit. & aqua.* Sunt autem duæ aliæ servitutes huic affines: luminum & prospectus. Sed à priori quidem ita differt: quod hac altius non tollendi prohibetur vicinus, ne minuat nostra lumina; servitute luminum cogitur vicinus lumina nostra excipere: id est, servitus luminum est jus fenestræ aperiendi versus vicinum, *l. Luminum. 4. ff. de serv. urb. præd.* Ab altera autem ita differt: I quod hæc prospectus est, & ex superiore & ex inferiore loco, illa altius non tollendi, tantum est ex superiore, *d. l. Lumen. 16.* Secundo quod hanc prospectus impediatur arbor live viridarium: illa non item: *l. Aedificia. 12. ff. de servit. urb. præd.* Et hanc luminum Cicero quoque interdum commemorat *lib. 1. de LL. & lib. 1. de Orat.* Sed videtur eo verbo utramque, altius non tollendi & luminum complexus. Altius non tollendi, est tantum ex superiore loco, quando videlicet tectum ex aggerando prospectum demit. Luminum verò est habere aliquam fenestellam live foramen, siue vitrum in alterius hortum seu domum. Prospectus est cum quis etiam caput exserere potest, quod est longe gravius, & vicinus non potest serere arborem, qua prospectus impediatur.

Inter rusticorum prædiorum. ¶ Quinq; servitutes prioribus 4. his adiunguntur. Sunt tamen & plures: ut Sylvarum cædum, ut Tugurii habendi, *l. Veluti. 6. §. 1. ff. rustic. prædior.* ut jus præli. aut torcularis ad uvas & oleas premendas: ut jus areæ ad frumenta exprimenda & alia legumina, *l. Meli. 1. 14. in fin. ff. de aliment. leg.* Sed de his servitutibus & juribus videtur olim controversia fuisse inter Sabinianos & Procul. Sint ne servitutes personarum rerum? Et hoc est, quod indicat Imperator his verbis: *quidam computari rectè putant, & c.* quasi diceret: quidam non putant, ut Sabiniani. Idque indicat Ulp. *l. Ergo. 5. vers. & hoc Proculum. ff. de servit. præd. rusticorum & d. l. Meli. in fin.* Et sanè, videntur hæc jura ad hominum potius usum, quàm ad prædiorum utilitatem pertinere. Quare ita distinguendum, si prædii, quorum fructus maxime ex his rebus constet, hæc jura constituentur, tum esse prædiorum siue rerum, si contra ad usum tantum personarum constituentur, ut sæpè in haustu aquæ, in pecoris appulsi in jure præli, areæ, aquæ, & c. tum esse jura personæ. Ita distinguit Papianus *l. Pecoris. 4. ff. de servit. præd. rustic.* Atque ita hæc jura interdum usufructui sunt similia, & sunt servitutes velut mixtæ, id est, nunc hominum: nunc prædiorum.

Aqua

Aquæ hauustum.] Dicitur & hauustus pecoris, *l. Ergo. § ff. de servit. præd. rust.* Est enim aquæ hauustus jus hauriendæ aquæ pro pecoribus, prædii nostri ex fonte aut puteo vicini, *l. 1. in fin. l. 2. § 1. & 2. l. Item. 3. & 1. ff. de servit. præd. rustico-ru. l. Si prius. 17. §. via 2. § ff. de aqua & adq. pluvi. arcenda.* Et hic hauustus pecoris est jus prædii, sed aquæ hauustus ad usû personæ vel equorû extra prædiâ, est jus personæ, ut ait *Vlp. d. l. Mela. 14. in fin. ff. de aliment. leg.* Huic similis est aquaductus, jus scilicet aquæ ducendæ per fundum alienum, quod fit aut fistula, aut rivo: quæ servitus longè celeberrima variè dici solet: jus aquæ ducendæ, servitus aquæ & aquæ ductus, de qua est titulus *Cod. de servit. & aqua.* De ea & *supra vers. aqueductus.*

Pecoris ad aquâ.] Hæc trifariâ dicitur: pecoris appullus, pecoris appellèdi & pecoris ad aquâ appullus, *l. Ergo. § & l. Veluti. 6. ff. de servit. præd. rust. d. l. Mela. 14. in fin. l. 1. in fin. & l. Pecoris. 4. ff. de servit. præd. rust.*

Jus pascendi.] Hæc dicitur & jus compascendi, *l. pen. § 1 ff. si serv. vind.* De qua & *Cic. in topicis.* Si compascuus est ager jus est compascere. Dicitur & jus pascui sive servitus pascui, ut & jus pascèdi & jus compascuis, *l. pen. § 1. ff. si serv. vind. l. 1. in fin. & l. Veluti. 6. in fin. ff. de servit. præd. rust.* Sed jus cõpascui, differt à jure pascui in eo, quod illud est pluriû, etiâ civitatis; hoc est uniû: ut si mihi cedas jus pascèdi bovos meos in tuo agro, *l. Item. 3. ff. de servit. præd. rustic.*

Calcis coquendæ, & c.] De his duabus calcis coquendæ, & arenæ fodiendæ, videantur *l. 1. in fin. l. Ergo. §, & l. Veluti. 6. §. 1. rustic.* quibus consimilia sunt & hæc jura: cretæ eximendæ, marmoris & lapidis cædendi aut eximendi de quib. & *d. l. 5. & 6.*

Idèò autem hæc servitutes prædiorum, & c.] Dicitur tum est supra, has servitutes dici jura prædiorum & rerum & sæpè jura prædiorum. Rerum quidem hæc est ratio: quia opponuntur servitutibus personarum sive hominum, quæ & jura personarum dicuntur, de quib. *infra. tit. prox.* prædiorum vero, quia, *inquit imp. sine prædiis, & c. l. 1. communia prædior. l. Quoties. 15. ff. de servit. l. Vnus. 34. ff. de servit. præd. rusticorum.* Rectè autè sine prædii scilicet duobus, uno quod debeat altero cui debeat servitus. Obstat, *l. Labeo. 10. ff. de serv. præd. rust. l. Si servitus. 23. §. futuro, ff. de servit. præd. urb. in* ubi dicitur, servitutem posse constitui vel imponi ædificio futuro, aut nondû ædificato. Dicendum: ne hoc quidem casu servitutem sine prædio constitui. Nam constitutio hic quoque ad prædium refertur, & ante ædificationem prædii perfectam, hæc quoque servitus vere nondum competit, sed spes tantum ejus est. velut sub tacita conditione constitutæ, si ædificium fiat. Nam sub expressâ conditione servitutes non constituuntur, *l. Servitutes. 4. ff. de servit.*

Nemo enim potest servitutem acquirere.] Regulæ prioris, quæ dictum, sine prædiis has servitutes non cõstitui, magna est utilitas, quæ partim his verbis indicatur. Nam ex ea regulâ efficitur, non posse quem servi-

tutem

tutem acquirere nisi dominum prædii: & contra non posse alii eam constitui: sed sedere, nisi dominum domino. Hinc est quod de socio quaeritur: An possit communi prædio vel acquirere vel imponere servitutem. Et certum est non posse, *l. Proprium. §. in fin. ff. communia prædior.* Ita nec fructuarius servitutem imponere vel acquirere fundo fructuario potest, quia non est dominus, *l. De servitutibus. 2. §. 1. & 2. ff. si servitus vindicetur.*

§. ult. Si quis velit.

Est insignis § de modis constituendarum servitutum. Sunt enim & inducendi & finiendi live acquirendi & amittendi servitutes modi certi. De modis amittendi non nihil, in §. *finitur. infra tit. prox. & toto tit. ff. quæ ad modum servit. amitt.* De modis constituendi & acquirendi hic agitur, iique hic exponitur pactum, stipulatio & testamentum. Pacto aut stipulatione, & interdum utroque modo conjunctim plerumque; utimur in ipsorum prædiorum traditionibus, *l. Omnium. 3. ff. de usufr. l. Cum esset. 33 § 1. ff. de S. P. R. l. Duorum. 3. & l. Si quis. 6. communia. præd. l. Si partem. 19. quem ad m. servit. amitt. l. Potest. 16. d. t. communia præd.* Et ita verba Ulp. in l. *Sed & si. 25 § ult. ff. de usufr.* (ubi de usufr. qui eodem modo constituitur quo servitutes, sed non eodem modo finitur, *d. l. Omnium 3. de usufructu. & d. §. finitur.*) hæc inquam usumfructum constitui per legatum, stipulationem, traditionem & alium quemcunque modum, sunt accipienda; ut sc. verbo *traditionis* intelligatur pactum traditioni adjectum: Nam alioqui pacto nudo id est, non adjecto traditioni, servitus non constituitur, non imponitur, ut eruditè Cuiacius. *init. tract. 9. ad Afric.* Sunt autem & alii præter hos modi acquirendæ & constituendæ servitutis: ut longi temporis possessio, ut adjudicatio, ut imperium, & iussus prætoris, *l. Item Labeo. 22. §. sed etiam. 3. ff. famul. hercisc.*

Ne altius tollat ædes suas.] Ex his verbis notanda est servitutum vera natura, quæ his duobus maximè continetur: ut quis aliquid non faciat, his verbis *ne altius tollat. &c.* & ut quis aliquid patiat, his verbis *vel ut patiat, &c.* Non verò ea est natura servitutum, ut quis aliquid faciat, sed ut ne faciat, *l. Quotiens. 15. in fin. ff. de servit. l. Et si. 6. §. etiam. 2. ff. si servit. vindicetur.*

De usufructu. Tit. IV.

Sub hoc titulo & proximo exponuntur servitutes quæ & personales, & personarum & hominum dicuntur, *l. 1. & d. l. Quotiens. 15. ff. de servit.* Sunt autem præcipuè duæ usufr. & usus; cui adjungitur habitatio: & de his est totus liber 7. Digestorum. Sunt tamè & alia id genus jura ut interdum jus aquæ, jus lecticæ, jus torcularis; aliaque de quibus in *l. Mela. 14. §. ult. ff. de alim.*

Y

lega.

leg. l. Pecoris. 4. ff. de servit. rustic. prædior Usus, autem harum servitus, est præcipuus: tum propter magnum usum, tum propter magnam difficultatem. Vix potest aut Græcè aut aliis linguis dici: Germanicè tamen, *Nutssung*, ut Græcè *Χρησις*, sed non satis plenè: melius tamen Germanice, quam Græcè dicitur. Ita *Curius in Epistola ad Ciceronem*, & de verbo, *Χρησις*. *R. E. v. arduus in libb. variorum*, ut & *Alc. in parengis*. Valdè autem jura usufructui similia & cautè ab eo sunt distinguenda: ut est *reditus*, (*Zins*) ut est, *emphyteusis*, ut est *precarium*, ut est *anticretes*. *l. 1. ff. si ager vect. & c. l. Fundi. 38. ff. de usu & usufr. legato l. 1. ff. de precario. l. si pecuniam. 33. ff. de pign. act.* Adfert & alia *D. Hottomannus. lib. qu. illustr. c. 22.* Sed hæc quæ diximus proprie usufructui sunt cognata; quæ tamen & ipse eruditè distinguit.

Usustr. & c.] Hæc definitio est *Pauli ex. l. 1. ff. eod.* Est & divisio, qua usufr. vel est formalis, de qua *h. u.*, vel est causalis, id est, cum causa, id est, domino conjunctus, sed hanc *Glossographi* cōfinxerunt, *Atur h.* Nam propriè usufructus est uniusmodi; *jus*, inquam, separatim à proprietate. Nam cōmoditas rei conjuncta ipsi rei nō dicitur propriè usufructus; qui habet proprietatem, inquit *Ulp.* utendi fruendi, *jus* separatim non habet. Quid ita? Quia nemini res sua, fundus suus servire potest, *l. vii. frui. 5. ff. si usufr. petatur. l. Nemo. 39. ff. de servit. præd. urb. l. Cum in fundo. 78. ff. de iure dotium.*

Est *jus alienis rebus*, & c.] Nam ut modò dictum, suarum rerum neq; usufructus neq; ulla est servitus, *d. l. 5.*

Utendi fruendi.] Verbo usufruct. latinè omnis utilitas rei continetur, sive mobilis sive soli, *l. usufruct. 7. ff. de usufruct. ut numerorum*, ut vestitiū, ut jumentorum, servorum, fundorum, & c. statuarum quoq; & imaginum, addè ut usufructus in multis casibus pars dominii habeatur, *l. usufructus. 4. & l. Quæsitum. 37. l. Arborea. 59. §. 1. ff. de usufr.* sive autem verbo usufructus, sive fructuū annorum sive reddituum quis utatur, idem *jus* intelligitur, *l. Si quis ita. 20. ff. de usufruct. l. Patrimonii. 22. ff. de usu & usufruct. leg. l. Liberto. 21. ff. de annu. legat.*

Salva rerum substantia.] Interpp. plerique hæc verba ita accipiunt, quasi dicat *Imperator*, est *jus utendi*; sed ita tamen, ut ne rem corrumpat vel perdat. Nam etsi omnis utilitas est fructuarii: ita tamen ea est, ut boni viri arbitratu fruatur, sive ut bono patrifam convenit, *l. Item si fundi. 9. & l. usufructu. 7. §. quoniam. 2. ff. de usufruct.* Theophilitemen explanatio mihi verior videtur; ut sit *jus utendi*, & c. quamdiu res salva manlerint; quia rebus extinctis, quarum est usufr. ipse quoq; extinguitur, §. *finitur. vers. co. amplius. infra hoc tit.* Et hanc explanationem perspicuè confirmant proxima verba hæc: *Est enim ius in corpore: quo sublato, &c.* Sic enim *leg. Est enim*, non, *est autem* ut lib. omnes manuscripti. habent, & *l. Est enim. 2. ff. eod.* Unde hic locus ad verbum est sumptus.

§. **U. s. u.**

§. Ufusfr. à proprietate, &c.] Dictū est modo, usumf. esse jus quoddam à proprietate separatū. Hoc igitur loco modos exponit Imperator, quibus hoc jus à proprietate separatur. Pertinet autem hæc res ad modos constituendi usumfr. Sunt enim ut finiendi, *de quibus. in §. finitur, infra.* ita & stipulatio. Sunt & alii duo, sed minus frequentes, adjudicatio, *l. Vsumfructus. 6. §. 1. hoc tit. l. Et puto. 16. §. 1. ff. fam. hercisc. & Lex, §. Igitur. 1. vers. quod nobis, infra per quas personarum, acquir. l. Fœmina 3. C. de secund. nupt.*

Ut ecce, si quis usumfr.] Legatū est primus modus, & maximè celebris constituendi usumfr. Idemque est & de fideicommissō, *l. Dominus. 57. §. 1. ff. hoc tit.* Et de hoc est tit. *ff. de usu & usufr. leg. ut: Titio fundi Corneliani usumfr. do, lego, vel earum ædium pensiones annuas, &c. l. Proculus. 19. & seq. l. Quortens. 34. & l. Titius. 50. ff. de usufr.*

Nam heres nudam habet proprietatem.] In jure nuda proprietas opponitur plenæ, id est ei, quæ sibi consolidatum habet usumfruct. quæ & solida interdum dicitur, *l. Qui usumfr. 36. §. 1. ff. hoc tit. l. Sempronius. 26. §. 1. ff. de usu & usufr. legato.*

Et contra.] quasi diceret: priori casu legatur usumfr. hoc legatur fundi nuda proprietas: ut Titio fundum Cornelianum deducto usumfr. do, lego. Nam hac clausula, *deducto vel detracto usumfr.* omittā, legato non nuda, sed plena proprietas contineretur. Idē & in stipulatione, vel cum hac clausula vel sine fieri solet, *l. Vsumfructus. 6. in fin. l. Qui usumfruct. 36. §. stipulatus sum. 1. ff. de usufruct. l. Non quocumq. 82. §. fundus. 2. ff. de leg. 1. §. si cui fundus. 9. infra de legato.* Et sane huius clausulæ vel expressio vel omissio quanti sit momenti, *videre est in l. Si alius. 19. ff. de usu & usufr. leg.* Notandum autem, hoc casu sine hoc legato separari quidem usumfructum à fundo, sed propriè non cōstitui, verum remanere eum penes heredem.

Sine testamento, &c.] De pacto & de stipulatione dictum est supra, §. ultim. de servit. prad. Nam eadem est ratio usumfr. constituendi, quæ servitutum.

Ne tamen in universum.] Quia dictum supra omnem utilitatem, si ve omneri emolumentum usumfr. contineri, monet Imperator, postquam de modis constituendi explicavit, esse etiam certos modos finiendi si ve extinguendi, *de quibus §. finitur infra.* Ratio ejus hic adfertur: quia alioqui proprietas planè esset inanis & ridicula, *l. Omnium. 3. §. ne tamen. 2. ff. de usufruct. l. Si usufructus. 8. ff. de usu & usufr. leg. l. Marcus. 66. §. pen. ff. de leg. 2.* Et hæc est causa, cur olim dubitatum fuerit, an civitati, quia non facilè ea moritur, usumfr. relinqui possit, *d. l. Si usufructus. 8. & d. l. An usufr. 56. ff. de usufr.*

Placuit certis modis.] De his infra §. finitur.

§. Constituitur, &c.

De rebus quarum vel propriè vel impropiè est ususfructus, breviter exponit Imperator.

Non tantum in fundo & adibus, &c.] Hac in re differunt ususfr. & usus à servit. prædiorum: nam hæ in prædiis tantum sive rebus soli: illi etiam in mobilibus consistunt, l. 1 § 1. ff. ususfruct. quemad. cav. & infra init. tit. prox.

Exceptis.] Hic de rebus, quarum impropiè est ususfr. ut sunt res quæ usu consumuntur, tolluntur vel minuuntur, sive quæ in abusu consistunt, ut loquitur. Vlp. in l. Hoc Senatusconsultum §. §. Si pecunia. 1. ff. de usufr. ear. rer. quæ usu consum. ubi has res vocat quoque eleganter, quæ sunt in absorptione, de quibus & Cicero in Topicis. Non debet, inquit, ea mulier, cui vir bonorum suorum usufr. legavit, cellis vinariis, & oleariis plenis relictis, putare id ad se pertinere: usus enim non abusus legatus est. Et de his rebus earumque usufr. impropius, est tit. ff. de usufr. earum rerum, &c.

Neque naturali ratione, &c.] Quia natura non patitur, ut duo contraria concurrant, id est, ut ejusdem rei sit & usus & abusus. Cic. dict. loco.

Neque civili.] Tum quia ius civile naturali tanquam fundamento nititur, l. Ius civile. 6. ff. de iust. & iure. Tum quia rei suæ non est usufr. sed alienæ, ut supra dict. in definitione. At hæ res consumptione velut nostræ sunt, & proinde earum usufr. habere non possumus.

Quo numero sunt, &c.] Item lana, odores, aromata, &c. l. Pen. ff. d. rit. de usufr. ear. rer. &c.

Vestimenta.] Excipiuntur vestes scenicæ & lugubres, quarum verus est usufr. ut & locatio & commodatum, qui duo contractus etiam usum tantum spectant, l. Sed si. 15. §. & si vestimentorum, 4. ff. de usufr. l. Si usufr. 9 § si vestis 3. ff. ususfruct. quemad. cav. Id quoque hic notandum de vestimentis, ut in iis singulare, quod hæc attrita etiam reddi possunt: reliquæ res non item, ut vinum, oleum, &c. d. § si vestis.

Quibus proxima est pecunia numerata.] Ratio: quia ipso usu quodammodo extinguitur. Nam pecunia non servandi sed permutandi causa est, l. Iulianus, 30. ff. de petit. her. Et Aristoteles lib. 5. Ethic.

Sed utilitatis causa, &c.] Ait Imperator Scto earum rerum quæ usufructum esse introdustum: Nam propriè non potuit, l. Sed de 2. de usufr. ear. rer. quæ, &c. Ratio autem Scti utilitas est, hoc est, ut hominum voluntates fortiantur effectum. Nam & aliæ in iure propter utilitatem multa sunt introducta contra strictas juris regulas, l. Ita vulneratus, 51. in fin. ff. ad l. Aquil. Id autem de hoc Scto notandum, eo ita cautum fuisse, ut omnium rerum, quæ in cupisq;

cuiusque esset patrimonio, usufructus legari possent: notandum, inquam, SCtum fuisse de legato & non de quolibet usufructu, *l. 1. ff. de usufr. ear. rer. quæ usu consum. l. 2. 3. 5. 6. 7. 8. 10. & c. & si re tot. d. tit. l. 1. ff. de usufr. leg. & l. 1. C. de usufr.* Pertinuit tamen & ad fidei commissum, *l. 1. §. illud. 2. ff. usufruct. quemad. cav. & c.* & putat Conmanus *lib. 4. c. 3.* harum rerum usufr. tantum testamento, ut sonant verba SCti, constitui posse; non verò pacto aut stipulatione, sed contrarium verius videtur; tum quia Imp. h. generali verbo constitui utatur: tum quia nulla sit idonea ratio differentie inter legatum & pactum usufructum.

Utiliter caveatur.] Id est, ut idonea cautio præstetur, quæ sit per fideiussores datos. Ut autem de cautione res melius intelligatur, sciendum in usufructu duas esse cautiones, ut & duo sunt usufr. unus iure constitutus & propriè; alter impropiè. Nam ad priorem quod attinet, est cautio Prætoria, duo continens: puta de recte utendo, & de usufr. restituendo, de qua cautione hic non agitur, sed est *tit. ff. usufruct. quemadmodum caveat.* Quod ad hunc usufr. est cautio SCti, quæ eadem quidem est cum priore, sed differt tamen, quod unum tantum contineat, puta de restituendo; & quidem duobus tantum casibus, qui in hac cautione sunt exprimendi, *ut ait Ulp. in l. Et si. 7. §. 1. ff. d. tit. & hæc cautio est tanquam basis huius usufructus, ut & aliàs in iure, quæ ipso iure alioqui non sunt, solent cautionibus interpositis expediri.* De hoc, *in vers. ergo Senatus,* & de hac cautione est *l. 2. l. 4. & 5. §. 1. l. 6. 7. 8. & 9. ff. h. tit. de usufr. ear. rer. quæ usu consum. & c.* Quæri solet: An hic quasi usufr. non consistat sine cautione interposita? Et dicendum consistere, *l. Hoc SCtm. 5. §. Si pecuniæ. i. ff. de usufruct. ear. rer. & c.* si modò is cuius interest, cautionem negligat petere: nam petenti non potest negari ab usufructuario. Et hoc est quod ait: *Itaque si pecuniæ usufr. & c. & dict. §. si pecuniæ. i.*

Si morietur.] Singulare est in hoc quasi usufr. ut duobus tantum modis extinguatur: morte & capitis diminutione, *l. Si tibi. 6. & l. seq. l. In stipulatione. & l. seq. ff. de usufr. ear. rer. quæ usu consum. & c. l. Et si usufr. 7 §. 1. in fin. usufruct. quemadmodum caveat.* Ratio videtur esse: quia hic quasi usufr. personam potius, quàm rem intuetur. At persona his duntaxat modis duobus extinguitur. Et hoc est quod ait Ulpia. de pecunia: Quoniàm pecuniæ usus amitti non potest, quàm his casibus *d. l. 7. in fin.* Sed idem iuris est & in oleo.

Cæteræ quoque res, & c.] Ait Imp. idem esse jus in cæteris rebus, ut oleo, vino, frumento, restituendis, & c. quod est in pecunia numerata, nempe ut præstetur cautio de restituenda æstimatione earum rerum, si modò fuerint æstimatæ: nam si non fuerint æstimatæ, præstatur cautio de restituendis non iisdem, sed eiusdem qualitatis rebus. Sed tutius & melius est eas æstimari. *l. Si vini. 7. de usufr. ear. rer. quæ usu consum.* Sed in vestimentis, ut dictum, id singulare est, quod etiam attrita reddi possunt, *l. Si usufr. 9. §. si vestis 3 usufr. quemadmodum caveat.*

Y 3.

Ergo

174
*lego senatus non fecit, &c.] Et proinde vocatur q. ususfructus. l. Sed
 de usufructu. c. 1.
 Recenset per totat. Repugnante scilicet natura, ut supra dict. Natura
 in rebus non à senatus, id est, jure civili mutari non potest, d. l. 2. § 1. § ult. su-
 pra de legat. agnat. tit. §. nuntius, infra de hered. qua ab int. §. 6.*

§. Finitur autem, &c.

QUINQUE modi hic exponuntur finiendi usufr. Mortis: capitis demi-
 nutio: non usus, & rei interitus. De his est
 ff. quib. usufr. amitt. Servitutes autem prædiorum tribus tantum fi-
 niuntur; non morte non capitis diminutione, l. lura. 3. ff. quemadmodum ser-
 vit. amitt. Cur ita? quia hi duo modi personam attingunt, ut & usufr. at jura
 prædiorum sunt servitutes rerum, sicut. 3. §. ult. quib. mod. usufr. amitt.

Morte. Ratio iam dicta est: quia usufr. est ius, quod personæ coherereat.
 Jam omnia quæ coherent personæ jura, morte extinguuntur, Privilegia. 196.
 & l. Omnia quæ. 100. ff. de divers. reg. jur.

Et duabus, &c.] Olim etiam tribus, id est, etiam minima, teste Paulo
 lib. 3. sent. tit. de legat. hodie tantum duabus, ex constit. iust. de qua mox.

Et non utendo per modum, &c.] Hic modus communis est omni
 servitutum tam in rem, quàm in Personam. Nam ut servitutes & etiam domi-
 nium, usu, id est, usucapione, de qua infra, adquiruntur & retinentur, ita &
 non utendo amittuntur, si scilicet per tempus legitimum quis non utatur, vel
 etiam per modum inter partes conventum ac præscriptum: ut: si via alicui
 concedatur, ita tamen, ut certo vehiculi genere utatur, & is alio semper usus
 fuerit, vel si cui haustus aut ductus aquæ concedatur, ita tamen ut interdum
 tantum ducat vel hauriat, & is nocte semper id fecerit. vel si usumf. quis ha-
 bens, utatur tantum & non fruatur: hic certè fructum amiserit; illi totam
 servitutem vix & aquæ ductus, l. Is qui in usumfr. 20. ff. quib. mod. usufr. amitt.
 tit. 1. Si communem. 10. §. Si u. 1. & l. seq. quemad serv. amitt.

Quæ nostra omnia, &c.] quali diceret de his tribus modis, morte, ca-
 pitis diminutione, & non usu, nos aliquid certi & novi definivimus, in l. Cor-
 ruptionem. 16. Cod. de usufructu.

Item finitur, &c.] Quartus modus est, qui dicitur confusio & consoli-
 datio, cum scilicet rei & proprietatis & usufr. confunduntur, id est, in eandem
 personam concurrunt. Ratio est: quia nemini res sua servit, l. 1. quemad-
 modum servit. amittantur. l. In re communi. 26. de servit. præd. urb. Id autem fit
 bifariam: vel cessione, id est, si usufructus cedatur domino, vel contra, si pro-
 prietas adfructuario.

Nam cedendo extraneo, &c.] Putat Cujacius hic in not. & ad titul.
 l. p. 19.

l. p. 19. hoc quoque casu amitti usumfructum: quod perspicue falsum est: tum quia hic aperte ait Imp. nihil agi, tum quia id sit iniquum, ut dominus locupletetur cum alterius iactura ex alieno facto: tum denique quia nunquam in jure aliter est definitum. Nec obstat, *l. si ususfructus. 66 ff. de iure dotium* ubi dicitur, usumfructum extraneo cessum, reversurum ad dominum. Nam intelligendum reversurum suo tempore, id est, cum fuerit finitus, ut disertè indicat Ictus, *in fin. d. l. ubi ait* jus ipsum manere penes maritum fructuarium.

Nihil agitur.] In jure hæc phrasis, *nihil agi* aut *fieri* notanda est, quæ idem valet, quod nullius esse momenti: non valere quod agitur, & nulli inde vel lucrum vel damnum accideret, *l. sed & si 25. §. Quæstionis. 3 Vers. denique, scribit. & §§. seqq. ff. de ususfructu. l. si debitor. 2. de pig. act. l. si mulier. 21. §. si metu. 4. ff. quod metus causa. & c.* Sunt innumerabiles loci. *Cuius non recte, ut mihi videtur.*

Quæ res consolidatio.] *l. idem. 3 §. 1. & l. idem. 6. ff. de usufr. accresc. l. cum in fundo 78. §. Quod si. 2 Vers. divortio. ff. de iure dotium.* Quia tum proprietas fit solida, & non ut ante nuda, sed plena. *l. a liberto. 35 ff. de bon. liber. dicitur & confusio. l. si fructuarius. 4. usufr. quemadm. cav. & d. l. 1. quemadm. servit. amit.*

Eo amplius,] Quintus modus, rei interitus est insignis, de quo latè in *l. Repet. 5. §. rei mutatione. 2. & octo LL. seqq. ff. quib. mod. usufr. amit.* Ratio quia usufr. est jus in corpore, quo sublato, & ipsum tolli necesse est, ut *supra dictum inut. huius tit.*

Et ne aliæ quidem usufr. & c.] Neque cæmentorum, *d. l. Repet. 5. §. rei.* Sic & mortuo bove, quia usufr. extinguitur, etiam corium & caro, non pertinebit ad fructuarium, *l. pen. ff. quib. mod. usufr. amit.* Sed obstat *l. Domo. 21. ff. de pig. actione. l. Paulus 29. §. domus. 2. ff. de pign. ubi domo pignori data, eaq; incendio exusta, pignus quidem domus extinguitur, sed area tamen manebit pignori.* Respondendum: id in pignore fieri hac de causa, ut scilicet vel per aream saltem cautum sit creditori.

Totus ususfructus, & c.] Rectè totus: Nam potest & pro parte finiri: quia natura est dividiuus, *l. Placet. 25. l. Excepta. 14. ff. quib. mod. usufr. amit.*

De usu & habitatione. Tit. V.

Hic tit. respondet, *tit. ff. de usu & habit. & tit. ff. de usu & usufr. & habitatione leg.* Diximus supra notanda esse hæc verba; usumfructum autem, *χρησιν*, fructum & redditum. *Ususfr.* & fructus idem valent. *Per se ipsum. 14 §. 1. ff. de usu & habit. Sed usus & χρεσιν idem valet, l. si habitatio. 10. §. 1. ff. de usu. tit.* Reditus ferè est idem quod usu, sed tamè paulò minus juris continet. Nam redditu domus aut fundi legato alicui, non tenetur heredes ipsi fundum vel domum, sed quanti locati potest, præstare legatario aut usufructu fundi legato, imple fundus est præstandus, *l. si quis ita. 10. ff. de usufructu.*

Asistens

lisdem illis modis, &c.] Puta testamento vel contractu, sed plerumque testamento, ut & ususfr. l. 1. ff. hoc tit. hinc est, quod & tituli de usu & usufruct. legato & hi de usu & habit. omnes fere leges sunt de usu legato.

Nudus usus.] Id est, qui est sine fructu. Nam fructus differt ab usu: quod fructui inest & usus; usui fructus deest, l. Per servum, 14. § 1. ff. h. tit. lisdemque illis modis.] Scil. 5. Et hinc est, quod in illo est communis tit. quibus mod ususfr. vel usus amittitur.

§. Minus autem juris.

Differentia inter usumfr. & usum una eaque summa hic exponitur quod scilicet in usufructu plus est juris; in usu est minus. Id autem in duobus fere consistit. I. quod fructuarius omnem rei utilitatem percipiat, ut supra dict. l. Mevius. 66 § pen de leg. 2. Usarius non omnem, sed exiguam sive tantulam, quæ ipsi sit satis ad usum vite quotidianum. Secundo quod fructuarius jus suum sive perceptionem fructuum alii quoque locare, vendere, donare possit; usuarius non item: quæ duo hic diligenter explicantur. Sunt & aliæ differentię: quod usufruct. est dividiuus, usus individiuus, l. Usus pars. 19 ff. hoc tit. l. fin. ff. de usufr. Item quod fructuarius cautionem præstat, de qua supra. usuarius non præstat: argumento est titulus. ff. usufruct. quemad. caveat. Contra similes sunt. I. quod utraque est servitus personæ, l. 1. ff. de servit. Quod iisdem modis & constituantur & finiantur, ut hic & l. 3. §. constituit. 1. in fin. ff. de usufructu.

Nam is qui fundi nudum, &c.] Exponit duo illa, in quibus usus minus habet juris, quam usufructus; tam in prædio rustico ut hic, qui fundi, &c. Urbano, ut infra, vers. Item is qui ædium. quàm in rebus mobilibus, ut servo, pecore, jumento, &c. vers. Item is ad quem servi. Sed de usu fundi latius l. Si habitatio §. usus fundi. 4. l. Fundi usu. 15. & l. seq. ff. h. tit.

Nec ulli alii jus, &c.] Hoc alterum est, in quo minus est juris in usu, quàm in usufructu, quod usufructuarius perceptionem fructuum ad alium transferre possit; usuarius non possit, l. Ing. eo. 11. ff. de usu & habit. l. Sed neq. 8. d. tit. l. Cui usufructus. 67. de usufr. l. Non utitur. 38 d. tit.

Item is qui ædium usum.] De usu domus sive ædium latius l. Cui. 2. § 1. & l. seq. l. Filiofamilias 17. & l. seq. l. pen. §. 1. ff. h. tit.

Et vix receptum.] Notandum primum hoc jus fuisse angustissimum, sed paulatim, interpretatione prudentum, paulò latius & benignius esse factum: sive breviter: usum paulatim crevisse, ut videre est d. l. 2 § 1 & l. seq. Idem quoque accidit in legato fundi instructi l. Quæsitum. 12 § sed si fundus. 27. ff. de instructo vel instrum. legato. Sic & alius sententiæ juris paulatim crescunt, l. Fideicommissa. 11. § si rem suam. 12. ff. de leg. 3.

Item

Item is ad quem servi usus.] Hic de rerum mobilium usu, ut servi, jumentis, pecorum, de quibus & l. Plenum 12. § sed si pecoris. 2. & §§. seqq. l. Sed ipsi 13. & l. seq. l. Si ita. 16. § servo. l. Servus. 20. ff. h. tit. Potest & sylvar usus legari, qui ad usum rerum immobilium pertinet, l. Divus. 22. h. tit.

S. Sed si cui.

Sed si cui] Habitatio, ut jus ab usufructu & ab usu diversum, hic ponitur: Effectu tamen idem pene est jus usus & habitationis, l. Si habitatio. 10. ff. de usu & hab. Differunt tamen: quod in habitatione paulò plus juris est, quàm in usu. Is enim qui habitationem habet, eam locare alii potest ut hic infra. qui usum, non potest, ut supra dictum. 2. Habitatio tantum est in rebus: usus etiam in aliis rebus ut supra dictum. 3. Quod usus 4. modis finitur, habitatio 5. & non capitis deminutione: quia in facto maxime consistat. Non utendo quoque, habitatio non tollitur l. Si habitatio. 10. ff. h. tit. Ratio cur habitatio his duobus modis, capitis deminutione & non utendo, non tollatur, hæc est: quia est facti, l. pen. ff. de cap. minut. At quæ sunt facti, illis modis non pereunt, d. l. pen. l. 1. & 2. ff. de operis servor. Præterea usus plus continet quàm habitatio: Nam hæc tantum jus habitandi, usus & habitandi jus, & alimenta necessaria continet, l. Plenum. 12. ff. h. tit. l. Si ita. 6. ff. de alim leg. Postremo usus magis in jure, habitatio magis in facto consistit, d. l. pen. ff. de cap. minut. Olim tamen dubitatum fuit, an ad usum, an ad usufructum pertineat: ut de emphyteusi, in §. adeo, in fr. de locat. & conduct. Et sæpius pro usu, id est, ad usum, dicitur pertinere l. Si quis una, 32. ff. de usufr. l. Si habitatio. 10. ff. h. tit. Sed rectius tandem habitatio tertium jus distinctum ab usufructu & usu haberi cœpit, ut h. & l. Cum antiquitas, 13. C. de usufr.

Quamquam habitationem, &c.] Olim quæstio fuit: An qui habet habitationem, possit eam alii vel donare, vel vendere, vel locare? Et hanc decidit Justinianus, posse quidem locari; donari non item, d. l. Cum antiquitas. d. l. Si habitatio. 10. ff. h. tit. Et hac in re notanda est differentia usufructus, usus, & habitationis. Nam usufructus locari, & donari potest & vendi, l. Arboribus 12. §. usufructuarius, 2. l. Non utitur, 38. & ll. seqq. ff. de usufr. usus neque locari, neque vendi neque donari potest, l. Sed neque. 8. l. Inj. 11. l. Plenum, 12. §. Equitii. 4. ff. h. tit. Habitatio medium tenet, ut supra dict. Ratio autem, cur habitatio locari permittatur; donari non item, hæc videtur esse: quia hæc jura, usufructus, usus & habitatio, ad usum alicui conceduntur. Is autem qui locat utitur; non vero qui donat, nisi minus propriè, d. l. Non utitur, 38. in fin. & l. seq. ff. de usufr.

De hereditatibus, &c.] Quasi diceret: de his duabus rebus incorporalibus adhuc reliquis dicitur infra, nunc redeamus ad modos acquirendi. Et quia naturales jam supra exposuimus: nunc videamus de civilibus. Et hoc est quod ait: exposuimus summam, &c.

De usucapionibus & longi temporis præscriptionibus. Tit. VI.

Sub hoc titulo exponuntur duo modi civiles acquirendi domini, usucapio & longi temporis possessio. Et de usucapione quidem latè agitur, in ff. de usucap. & usurp. & 7. seqq. de longi temporis possessione live præscriptione agitur in C. li. 7. tit. de præscript. longi temporu. & 8. seqq. Nam hi duo modi etsi genere conveniunt, in eo scilicet, quod possessione temporis lege definiti maximè æstimentur: sunt tamen aliquot differentia: 1. quod usucapio sit antiquior, puta ex 12. tab. introducta; præscriptio sit recentior, puta ex constitutionibus Principum, ut videtur, introducta. 2. quod usucapio dominium verum adjiceret; longi temporis possessio tantum exceptionem live præscriptionem pareret. 3. quod usucapio tantum in Italia; præscriptio in rebus provincialibus potissimum haberet locum. 4. Quod illa tam in rebus mobilibus quam soli; hæc tantum in rebus soli diceretur. 5. Quod illa anno vel biennio; hæc decem aut viginti, etiam triginta & quadraginta annis perficeretur. Hodiè tamen vix illa inter hos duos acquisitionis modos est differentia, præterquam nominis aut vocabuli, quod scilicet Justinianus verbo *usucapionis* de rebus mobilibus ferè; verbo *præscriptionis*, in rebus immobilibus solet uti, contra usum veterum Jurisconsultorum. Et hinc est, quod Tribonianus in ff. ubi de reb. soli agitur, delevit vocabulum *usucapionis*, ejusque in locum substituit verbum, *longi temporis præscriptio*, live *longæ possessionis*, ut videre licet ex collatione §. *furtiva*, infra h. & l. *Non solum*. 33. §. *si dominus*. 2. ff. de usurp. & usucap. Quare verius est, hodiè unum esse modum acquirendi, latinè tribus nominibus appellatum: *usucapionis*, *præscriptionis*, & *longæ possessionis*. In foro tantum præscriptio dicitur: Germanicè, *Verjährung*; Græci in jure vocant *διακατοχὴν*. Et usucapionis quidem verbum junctum est ab usu, id est, possessione & capione, id est, acquisitione teste Agellio libr. 7. cap. 10. Præscriptio autem dicitur ab effectu; quia olim pareret tantum exceptionem. Idem autem valet præscriptio, quod exceptio. Definitur autem usucapio, *Adjectio domini per continuationem possessionis temporis lege definiti*, l. *Usucapio*. 3. ff. de usurp. & usucap. Dividi autem non potest aliter quam ratione rerum: ut alia sit rerum soli, quæ hodiè propriè præscriptio; alia sit rerum mobilium, quæ propriè usucapio dicitur: De possessione autem, quæ est basis usucapionis, & inde nomen quoque habet, dicitur infra.

Jure civili constitutum fuerat.] Primum ex 12. tabulis, hinc enim est origo usucapionis. Sic enim Cicero pro Cæcinnâ: *lex* (inquit) *usum auctoritatem fundi, jubet esse biennium: at uti eodem jure in adibus quæ in lege non appellantur. Et in topicis: Quod in re parè valet, valeat in hac quæ par est: ut quo-*

NIATRO

nam usus auctoritas fundi biennium est; sit etiam adium: ac in lege ades non appellatur, &c. Idem quoque *lib. 2. de LL. & lib. 1. offic.* meminit usucapionis ex 12. tabulis. Idem quoque & Agellius *lib. 17. c. 7.* videatur & *l. Potestatis. 21 §. de verb. signif. l. Sequitur. 4 §. quod autem. 6. & l. Non solum. 33. in prin. ff. h. tit. & §. furtiva 2. infr. h. tit.* Est autem hoc principium diligenter notandum, in quo duo potissimum continentur: I. De his quæ ad usucapionem sunt necessaria: alterum est comparatio juris veteris & novi. Quod ad prius attinet, ad usucapionem §. videntur necessaria: possessio, bona fides, titulus sive iusta causa, tempus legitimum, & res apta: de quibus in textu ordine explicabitur. Quod ad alterum, tria sunt, in quibus jus vetus differt à novo, mutato scilicet ab Imperatore Justiniano. Primum est in tempore: Olim enim res mobilis, anno; res soli, biennio poterat usucapi. Secundum est in loco: Nam olim usucapio tantum erat in Italia; in provinciis non item. Et hæc duo hic exponuntur. Tertium est de rebus: Nam olim res aliæ erant mancipi; aliæ nec mancipi. Et illæ quidem omnimodo sive soli sive mobiles; hæc non nisi mobiles poterant usucapi: de qua rerum differentia, ab ipso Justiniano sublata, est *ris. C. de usucap. transformanda & de sublata different. rer.*

Ut qui bona fide.] Ex iis §. ad usucapionem necessariis, primum locum tenet possessio, & deinde tempus. Nam bona fides est potius causa sine qua non, *l. Si aliena. 10. l. Celsus. 27. ff. h. tit. l. Bona fidei. 48. ff. de acquir. rer. dom. §. diutina. 7. infra hoc tit.*

Ab eo qui dominus non erat, &c.] His verbis explanatio b. fidei continetur, Nam nihil est aliud, Emere bona fide, quam credere, eum à quo emis, esse dominum. Rectè autem, *ab eo qui dominus non erat*: nam ab eo qui dominus erat, si quis emerit dominium, statim acquirit traditione, non usucapione, §. *si quis à non domino 35. & §. per traditionem. 40. supra de rer. divis.*

Rem emerit, &c.] Hic de titulo sive iusta causa, ut mox dicetur. Nam possessio sine bona fide & titul. injusta est, ut quæ aut vi, aut precario, aut clam acquiritur, quæ ad usucapionem, ut & ad fructuum perceptionem est inutilis. De fructibus dict. *supra in d. §. si quis à non domino*: de usucapione, *h. & d. l. Celsus 27. l. Diutina. 4. & §. u. 8. C. de præscrip. longi temporis.* Debet autem titulus sive causa esse verus, & non falsus aut opinatus: de quo opinato dicitur *infra §. error. h. tit.*

Aliave quavis iusta causa.] Ut permutatione, dote, transactione, legato &c.

Iseam rem si mobilis erat, &c.] De hoc jure veteri, quo res mobilis anno; res soli biennio usucapitur, Cicero in *topicis & pro Cæcina* & Ulp. *tit. 19 l. 1. C. de usucap. transformanda.* Ratio autè juris veteris videtur petenda ex angustis limitibus imperii Romani. quod scilicet, quia non latè pateret primum, poterat quilibet paterfamilias facile res mobiles semestri uno perspicere;

cere, & altero eas, quæ desiderarentur, querere: Res soli, anno lustrare, & altero anno quas desideraret recuperare, ut monet Varro bono patrifæ, esse faciendum.

Tantum in Italico solo.] Id est, in Italia, ut rectè interpretatur Theophilus. Olim enim magna erat loci differentia, tam in usucapionibus, quàm in restitut. in integrum, aliisque articulis juris, ut tutelis, &c. Plurimum enim Romæ, minus Italiæ, minimum provinciis concedebatur. De tutelis, dictum supra *init. tit. de excus. tut.* de restit. in integr. est *l. ult. C. de temp. in integ. restit.* de traditione & mancipatione, dict. supra §. *per traditionem*. 45. de rer. div. is. Hic de usucapione breviter sciendum, usucapionem in prædiis sive rebus soli, tantum in Italicis olim locum habuisse; in provincialibus non item. Ratio differentiarum hæc erat: quia prædia provincialia essent publica populi Romani, nimirum stipendiaria & tributaria, & proinde neque usucapione neque alio modo transferri aut alienari poterant, ut dictum in dict. §. *per traditionem*. 40. sed res mobiles, sive Italiæ, sive provinciales, quia propriè erant privatorum, rectè poterant usucapi. Itaque rectè Imperator ait in *l. ult. o. solo*. Sic & *l. Julia. de fundo dot. al.* distinguit inter solum Italicum & provinciale. Sed hanc loci differentiam sustulit Imperator, hic & dict. §. *per traditionem* & *init. tit. quib. alien. licet vel non. infra*.

Ne rerum dominia in incerto essent.] Notanda est hæc ratio sive causa usucapionis, certitudo dominiorum, *l. 1. ff. h. tit.* Eadem ferè est causa, quam adfert Cicero *pro Cecinna*, & Neratius, *l. ult. ff. pro suo*, ut aliquis esset litium finis: nam ex dominii incertitudine lites oriuntur. Unde & Cicero usucapionem vocat *eventiculum litium & malitarum*. Et hæc causa est civilis, & publica. Est & altera: ut negligentia unius puniatur; & diligentia adjuvetur alterius: Jura enim vigilantibus sunt scripta. Est & tertia, quod tacitè censetur consentire alienationi, qui rem suam tam diu negligat & quasi pro derelicto habeat, *l. Alienationis verbum. 28. ff. de verb. signifi.*

Et ideo constitutionem, &c.] Ea est, *l. Vnica. C. de usucap. transfor.* de qua & in *l. Corruptionem. C. de usufr.*

Dominia rerum, &c.] Quæri solet, de præscriptione longi temporis, an ea dominium adquiratur? Et olim quidem certum est, longi temporis possessione non potuisse dominium adquiri. Rationem diximus supra, quia in iis rebus locum haberent, quæ essent publicæ populi Romani. Indicat tamen Imperator, quasi dominium ea etiam olim acquisitum fuisse, ut utilis daretur rei vindicatio amittendi possessionem, *l. pen. in princ. Cod. de præscrip. 30 vel 40. annor.* Hodie autem non dubium est, quin ea verum dominium adquiratur, propterea quod causa cur olim non acquireretur, jam sit sublata: & textus id hoc loco confirmat.

Iusta causa possessionis.] De possessione, usucapionis fundamento, breviter

Breviter explicanda hæc 4. videntur: 1. De verbo 2. Ejus definitio. 3. Divisio. 4. Vis & potestas, sive effectus, sive jus. Quod ad verbum: *possessio à sedibus*, quasi *sedium positio* appellata est: quia naturaliter teneatur ab eo qui ei inest, ut ex Labeone adfert Paulus l. 1. ff. de acquir. vel amit. poss. Sunt & alia duo verba: *usus & detentio*: & alia duo; *tenere & habere*, quæ magnam adfinitatem habeant cum possessione. Nam possessio idem interdum quod usus valet, & ita definitur à Gallo Jurisconsulto apud Festum in verb. *possessio & à Iavoleno in l. Quæstio. 115. ff. de v. s.* Hinc & usucapio, ut per usum acquirere, l. Denique. 19. ff. ex quibus causis majores. Propriè tamen possessio differt ab usu; quod merè sit facti, ut est in commodato, locato precario, &c. ut possessio sit & facti & juris d. l. Denique. l. Possessio. 49 §. 1. ff. de acquir. possession. & longè plus contineat quàm usus. Sic etiam differt possessio ab usufructu & usus servitute, l. 1. §. ult. & l. pen. ff. de acquir. possessione. l. In hac. 3. §. Pomponius, 12. ff. ad exhib. l. ult. ff. ut possidetis. Detentionis quoq; verbum, etsi à quibusdam pro genere possessionis usurpatur, videtur tamè non plus continere quàm verbum *tenendi*, hoc est, *esse merè facti*, l. Sequitur. 4. §. item si eam rem, 9. ff. de usurp. & usuc. l. Prætor ait. 9. §. 1. ff. l. 1. v. s. eadem causa est. ff. de bon. auth. jud. poss. Hæc autè tria: *possidere, habere, tenere*, sæpe conjungi solent, maximè in publicis formulis & instrumen. l. Et uno. 18. ff. de acceptil. §. item per accep. in fin. inf. quibus mod. toll. obligatio. d. l. possessio. 49. §. 1. l. Stipulatio ista. 38. §. hi qui. 6. ff. de verb. oblig. Sed ita differunt, ut *habere* sit velut genus, & *possidere ac tenere* ut partes complectatur, & adhuc latius pateat. Nam habere dicimur ea, quæ vel nostra sunt, vel aliena: & hæc quocunque nomine, sive bona fide, sive commodato, sive precario &c. dict. §. hi qui, l. 1. §. quod autem ait Prætor. 33. ff. de vi. & de vi arm. l. Quæsitum. 8. in fin. & l. Si servus tuus, 13. ff. de precario. Tenere autem, est meri facti, sive planè naturale, ut etiam in servum cadat, dict. §. hi qui, & dict. l. Possessio. 49. §. 1. Græcè possessio dicitur *κατοχή*. d. l. 1. ff. de acquir. poss.

Definitiones autem possessionis nullæ exstant in jure. Interpp. alii aliam adferunt, videatur Duarenus lib. 1. Disput. c. 18. Cujacius lib. 9. observ. c. 13. & in parat. Cod. de acquir. & ret. poss. Fortasse non ita malè definiatur: *Ius habendæ rei corporalis animo sibi habendi, sive in sui utilitatem*. Nam, ut supra dictum, *habendi* verbum generale est, & sibi habere, non alteri, est vera possessionis differentia, sive nota, qua excluduntur ii, qui alieno nomine tenent potius, quàm possident, ut sunt colonus, fructuarius, procurator, hospes amicus, depositarius, commodatarius. Inquilinus, qui ipsi non possident; sed per eos dominus, l. Vsu. 20. ff. quemadm. ser. amit. l. Nunquam. 31. §. si servus. 3. ff. hoc tit. §. non solum, infra, per quas person. nobis acquir. l. Si id quod. 25. §. & per colonos 1. l. Generaliter, 9. i. Peregre 44 §. quibus. 2. ff. de acq. possessione. Quod ad creditorem pignoratitium & ad eum qui precario utitur; dicendum: & ipsos possidere & dominos: sed diversa in causa & respectu: l. Servi. 16. de usuc. l. 1. §. Ceterum. 9. l. Qui pignoris. 36. ff. de acquir. poss. l. Certe. 6. §. ult. l. Et habet. 15. §. eū qui. 4. ff. de precario.

Divisiones; afferri solent: 1. qua possessio partim & naturalis, partim civilis est; & hæc est celeberrima. Sed videtur esse divisio nominis potius, quam rei, id est, ut possessio civilis propriè & verè tantum sit possessio. Altera verbo tantum, id est, sit detentio potius quam possessio: ut obligatio naturalis impropriè est obligatio: de qua divis. Duarenus & Cujacius *dd. locis*. Secunda, qua possessio vel est iusta, vel injusta: sive partim bonæ fidei, partim malæ fidei: ita dividit Paulus l. 3. §. genera. 2. 1. ff. de acquir. possess. Et injusta possessionis duo fere sunt genera: una quæ vi; altera quæ clam: nam quæ precario, iusta & legitima dici solet, quamvis non prodest ad usucapionem. Tertia divisio, qua possessio vel est juris vel corporis, l. Nemo. 10. Cod. de acquirend. possess. & l. bid. Cujacius. Sed hæc divisio eadem videtur esse cum prima, ut putat D. Cujacius dict. loco videtur tamē corporalis possessio non semper esse eadem cum naturali: nam interdum opponitur iustæ, l. Quod servus 24. ff. de acquir. possess. Interdum opponitur ei, quæ animo habetur l. Si id quod. 25. §. ult. dict. tit. l. 1. §. per servum. 1. eod. l. Debitor. 40 §. ult. ff. de pig. act. quibus casibus corporalis possessio differt à naturali & vera est possessio, sive iusta, ut creditoris d. l. 40. §. ult. sive injusta, ut ejus qui vi possidet. d. l. 24. Utilitates autem possess. in jure sunt multiplices: de una dict. supra, §. si quis à non domino. 35. de rer. divis. De altera infra, sub tit. de interdictis. Hoc loco tertia exponitur in usucapione. Sunt & aliæ, ut in publiciana actione, in rei vindic. &c. l. Officium. 9. ff. de rei vind. Utilitas autem hujus loci est maxima: quia possessione temporis legitimi dominium adquiratur; unde & usucapio dicta est. Et hinc quoque est, quod sine possessione non procedat usucapio, l. Sine. 25. ff. h. tit. quod res quæ non possidentur, ut servitutes & res incorporales, propriè non possint usucapi, l. Usucapionem. 9. ff. dict. tit. quod interrupta possessione, interruptatur usucapio, l. Naturaliter. 5. ff. dict. tit.

§. Sed aliquando.

DE quatuor ad usucapionem necessariis adhuc dictum est: hinc de quinto, id est, de re exponitur, usque ad §. error: de quo hæc regula tenenda est: rem talem esse debere, ut sit in commercio & sine vitio. De prioribus, de vitio infra §. furtiva. §. novissime. Cur autem prius, id est, cur res talis esse debeat, ut sit in commercio: ratio hæc est: Quia usucapione acquiritur dominium. At rei quæ non est in commercio, nullius est dominium, ut est liber homo, & res quæ sunt nullius, ut sacra, &c. ut publica populi Romani & civitatum, d. l. Usucapionem. 9. ff. hoc tit. l. Pro emptore. 2. §. ult. ff. pro empt.

[Vel servum fugitivum, &c.] Hic et si in commercio, tamen quia fugitivus est, vitio quodam est affectus, puta furti: Ipse enim sui furtum fecit, ut ait. l. 1. C. de servus fugis.

[Furtivæ quoque res.] Exponit Imperator latè de rebus furtivis & vi possel-

possessis: & ait eas non posse usucapi. Ratio est non juris, ut de priorib. dict., sed legis: quia lege prohibita est usucapio harum rerum. Cur autem lex eam prohibuerit, ratio hæc reddi potest: ut coerceantur furta & invasiones violentæ.

Nec si prædicto longo tempore, &c.] Est enim regula: ubi lex inhibet usucapionem, bonam fidē possidenti nihil prodesse, *l. Vbi lex, 24. ff. h. r.*

Nam furtivarum rerum, &c.] Verba hujus legis non extant. De sententia & hīc & *l. Non solum, 33. in princ. ff. eod. Bald. in ac Hosom. in comment. ad 12. tab.* Eadem autem sententia fuit legis Attinæ ut *h. & l. Sequitur, 4. §. quod autem, 6. l. Non solum, 33. ff. h. r. l. Potestatis, 215. d. V. S.* & eadem fortasse verba. Nam *L. Attinæ* verba extant apud Agell. *lib. 17. cap. 7.* ista: *quod subreptum erit, ejus rei æterna auctoritas esto*: licenim ibi legend. ex antiquis lib. manuscriptis, quos contuli.

Vi possessorum *L. Julia & Plautia, &c.*] De *L. Julia* inter omnes constat, eam fuissē de vi & majestate lata à C. Julio Casare, de qua & Cicero in *1. Philipp.* de *L. Plautia* incertus est auctor, de quo tamen videatur Sigonius *lib. 2. de judic. Rom.*

Quod autem dictum est.] Usus & effectus hujus prohibitionis exponit, ut scil. hæc res à nullo possint usucapi, quid ita? Quia vitium est rei quod cum ipsa re transit ad alios, *l. Sciens, 7. C. de Usucap. pro emptore.* Sunt enim hæc in usucapione duo vitia: personæ, ut esse malæ fidei, puta furem, in vafore &c. & rei: ut esse eam vel furtivam, vel vi possellam, diligenter distinguenda: *d. l. Vbi, 24. in fin. ff. de usurp. & usucap.* Nam ob rei vitium semper impeditur usucapio; ob personæ non semper, puta si res non vitiosa à fure vendatur emptori bonæ fidei; hoc enim casu usucapietur. Altero autem vitio nunquam procedit usucapio, nisi purgato: de qua purgatione, *§. aliquando. inf. hoc tit.*

Unde in rebus mobilibus, &c.] Dictum est de duobus rei vitiis, furto & vi, utroque impediri usucapionem: hīc differentiam adfert Imperator, inter ea duo vitia, sive potius inter ipsas res furtivas & vi possellas. Differentia autem hæc est: quod vitium furti difficilius; vis facilius evitetur. Docet enim Imperator, vix posse fieri, ut res mobilis aliena usucapiatur; quia plerumque est furtiva, sed facilius fieri posse, ut res immobilis sive soli aliena usucapiatur. Ratio differentię est: quia furtum tantum est rei mobilis; non verò rei immobilis aut soli, de quo *infra vers. abolita est.*

Sed ramen id aliquando.] De re mobili dictum est modo, difficulter eam usucapi: hīc contra duo modi exponuntur, quibus fieri possit, ut usucapiatur. Et adjungit Imperator esse & alios in *vers. alius quoq.* Videntur autem hæc sumpta esse ex Gajo. *l. Potest pluribus, 36. & ll. seqq. ff. hoc tit.*

Nam si heres.] Prior hic est modus, quo heres rem in hereditate receptam putans esse hereditariam, alienat tanquam suam, *d. l. Potest pluribus, 36. ff. h. r.*

Furtum.

Furtum non committat.] Ratio est; quia sine animo furandi non fiat furtum: §. *placuit. infra, de oblig. quæ ex delicto.*

Item si is ad quem ancillæ.] Alter modus quo fructuarius ancillæ partum vendit, putans esse suum. *d. l. Potest. 36.* Dictum est autem supra §. *in pecudum, de rer. divis.* partum non esse fructuarii, sed domini; quia partus natura est in fructu.

Furtum enim sine affectu. &c.] De hoc *infra §. pen. de oblig. quæ ex delicto.*

Aliis quoque modis.] Ut si quis hereditate ad se putans pertinere, vendat rem hereditariam, *dict. l. Potest. 36. §. 1. l. Mandatum. 57. ff. mandati.*

Quod autem ad eas res. &c.] Hic de rebus immobilibus sive soli docet Imperator, iis, usucapionem facilius procedere, idque ex Cajo, *l. Furtum. 37. §. 1. & l. seq. ff. de usucap.*

Expediri ita.] Hic locus ita est emendandus ex lib. manuscript. *expeditius procedit*: nam hæc phrasis, *quod ad eas res, &c.* est Elliptica, & debet, *attinet vel pertinet.*

Quamvis ipsa mala fide.] In hoc differentia est inter rem mobilem & soli. Nam qui rem mobilem capit, sciens non esse suam, facit ejus furtum, id est, rem vitio furti afficit: at rem soli licet sciens non esse suam qui occupat sine vi, rem vitio non afficit: Ipse tamen usucapere non potest propter malam fidem, *l. Improb. 7. de acquir. posses.*

Quia neque furtivum.] Quasi diceret; quia res vitio non est affecta: neque vi vel violentia, quia sine vi occupavit: neque furti, quia furtum in rem soli non cadit.

Abolita est enim.] Ait Imp. furtum esse tantum rei mobilis & non rei soli. Ratio; quia furtum à ferendo, sive à movendo, §. *furtum autem, infra de oblig. quæ ex delicto nasc.* & §. *1. eod.*

Quorundam veterum.] Ut Sabini Jurisconsulti, teste Agellio *lib. 11. t. ult. l. Quam rem. 38. in fin. ff. hoc tit.*

Eteorum utilitati.] Notandus est hic locus, quo origo longi temporis possessionis indicatur, puta ex constitutione Principum; cum usucapionis origo sit ex 12. tab. ut supra dictum.

Aliquando.] Dictum est supra L. Attinia & Julia prohibitam usucapionem & rei furtivæ & vi possessæ. Hoc autem loco velut exceptio adjungitur. Erat enim Legis Attiniæ clausula hæc: *nisi in potestatem ejus cui subrepta est revertatur*: Nam si revertatur, vitium rei purgatur, & proinde rectè usucapitur. Quando autem in domini potestatem reverti dicatur, latè explicat Paulus, *l. Sequitur. 4. §. quod autem 6. & seqq. d. r. h.* De eadem clausula sive exceptione, *l. Interdum. 56. §. si res, 2. ff. de furt. l. ult. ff. vi bon. rapt.*

Res

Res fisci nostri.] Dictum est supra res quarum non est commercium non usucapi, ut sunt res sacrae, item res publ. & publicis similes, res fisci. Nam res fiscales, etsi ad Imperatorem pertinent, sunt tamen quasi publicae, quia nomine imperii ad eum devolutae, ut sunt caducae, vestigalia publica, bona vacantia. Sunt enim & aliae res principis, sed privatae, ut explicatum supra §. *thesauros*. 39. de rer. divis. Idem autem jus videtur esse in publicis & fiscalibus, & privatis sive Caesaris rebus, ut non possint usucapi, l. *Quamvis*. 18. & l. *Vbi*. 24. in fin. ff. hoc tit.

Bonis vacantibus.] Vocantur in jure bona vacantia eorum, qui sine herede moriuntur, quae ad fiscum pertinent ex L. Iulia Caducaria: Nam & haec caduca dicitur, l. *Quidam*. 96. §. 1. ff. de leg. 1. l. 1. §. Divus 2. & l. *Eum qui*. 41. ff. de iure fisci, Vlp. l. 28.

Fisco nondum nunciatis.] Erant olim certi delatores, qui observabant si quis moreretur sine herede, & id nunciabant procuratori fisci, l. *Delator*. 44. ff. de iure fisci. Est autem magna differentia inter bona vacantia nunciata & nondum nunciata: Nam haec nondum planè sunt fisci & proinde usucapi possunt. Et hoc est, quod hic ait Papinianus, nunciata planè jam sunt fisci. Et proinde extra commercium & usucapi non possunt, d. l. *Quidam*. 96.

Novissimè sciendum.] De hoc jam explicatum supra. Nam in rebus ad usucapionem aptis haec sunt consideranda: primò ut sint in commercio. 2. ut sine vitio. 3. ut possideri possint quamvis haec, ut sint incorporales, puta servitutes licet per se non possideantur, tamen usucapi possunt, cum adibus, tñ praediis quorum sunt servitutes, l. *Sequitur*. 4. §. si viam. 27 ff. h. t. l. *Si ades*. 32. ff. de servit. urb. praed. Sed de usucapione servitutis quaestio est difficilima. An & quae usucapi possint, aut non, de qua videantur Cujac. in d. l. 4. §. si viam. & §. seq. & Horom. in quaest. illustrib.

§. Error autem falsae causae.

Dictum est supra de titulo iusto, eum esse ad usucapionem necessarium. Quia autè iustus titulus aut verus aut falsus, id est, opinatus, sive ut vulgo, putativus esse potest: docet hic Imperator tantum verum esse debere, falsum & opinatum nihil prodesse ad usucapionem: qua de re latius, in l. *Celsus*. 27. & l. *pen. ff. h. t. l. 1. in pr. pro donato*. l. *Homine*. 3. & *Si ancillā*. 4. in fin. pro suo. l. *Nemo*. 6. pro derelicto. l. *Si possideat*. 2. & *Non magis*. 3. pro legato. Res tota his tribus sententiis comprehendi potest. Primò, falsum titulum sive opinatum non parere usucapionem, ut h. & dd. ll. Ratio est, quia plus est in veritate, quam in opinione, §. si rem suam 12. infra de legatis. l. *Is qui putat*. 15. ff. de adquir. hered. l. *Si pater*. 4. §. 1. de manumiss. vindicta. Secundo, nisi traditio intercesserit, sive tantum etiam opinatum, prodesse ad usucapionem si traditio intercedat, ut Titius a Marvio fun-

A

dam

dum accipiens, tanquam sibi legatū, cum uterq; & Merius heres eū tradēs, & Titius eum accipiens, in ea essent opinione fundū adū capiet, d. l. 3. & 4. in fin ff. pro suo. & l. si possidet 2 ff. pro legat. l. pen. ff. h. de usurp. & usucap. Nam traditio ex causa licet opinata sufficiat ad efficiendū, ut id quod mihi traditū est, pro me possideat & usucapiamur, ut ait Pomponius d. l. Titius item. 3. ff. pro suo. Tertio excipitur emptio, live titulum opinatum, si traditio interveniat, prodesse quidem ex pro tit. emtionis, d. l. pen. Ratio live causa diversitatis inter tituli emtionis & alios, tit. ut legati transactionis, donationis, dotis, &c. hec est: Quod alius titulus unum tempus, puta traditionis, in titul. emtionis duplex, puta & contractus, live emtionis initia, & traditionis postea sublecuta inspiciatur, ut ait Paulus d. l. pen.

§. Diutina.

In ignis est locus de accessione possessionis, cuius hæc Elementa adferuntur. Sed de eo late. l. De accessionibus 14. ff. de divers. ac. ut præter. & access. posses. l. id tempus 14. & l. si quis pro emptore. 15. l. sequitur 4. hic ff. b. t. de usucap. l. Pomponius. 3. ff. de adq. poss. Cum miles, ac ff. ex quib. causis maior. &c. Res exemplo facile intelligitur. Titius cum fundū Tale. b. fidei &c. possideret octo annis moritur, eiq; succedit filius, & eundē fundū biennio possidet. Postea dominus fundi supervenit, eumq; a filio repetit. Filius opponit prescriptionem longi temporis. Dominus replicat filium biennio tantum possidisse, non longo tempore, id est, decem annis. Respondet filius duplicando, partem suam octo annis possidisse, idq; tempus sibi accedere, quibus conjuncto biennio perfecta sit longi temporis possessio: & hæc est, quæ dicitur in iure accessio, possessionis. At igitur Imperator, possessionem defuncti live accessionem temporis, quæ defunctus possedit, prodesse heredi, aut ali cui libet inaccessori, d. l. De accessionibus 14. ff. de divers. tem. præse. Ratio huius juris est ex æquitate potius quam ex stricto iure. Nam stricto iure non prodesset, quid ita. Quia alia est possessio defuncti alia heredis. Possessio n. quia facta est, l. 2. de adq. poss. non transfertur in heredem. l. Cum heredes. 23. & l. Quæ utitur 30 §. quæ per colonos. ff. de adq. poss. Quare morte defuncti quia possessio ejus definit & interrumpitur stricto iure, & usucapio interrupta live obviata & extincta est, l. 2. de usucap. l. si quis possessionem. 25. ff. de adq. poss. & usucap. l. Unde quoque est, quod in usu capionibus continuatum tempus numeretur, l. Si quis tam. 37 §. 1 ff. de usurp. & usucap. Equitas tamen contrarium iubeat, quæ scilicet iniquū est, ut, qui jam aliquo tempore iure possedit, ut vel ipse si rem amittat live possessione escidat, non possit eam recuperare, vel si moriatur, heres ejus id non possit. Ex propter ipsum quidem ad huc viventem introducta est Actio publiciana a prætorē ex æquitate. de qua infra §. sed illa de Actioni. propter heredem introductum est hoc jus accessionis possessionis, quod si secretola ait consistere in sola æquitate, d. l. De accessionibus 14. Ratione æquitatis jã expo-

exposuimus, quæ tamen æquitas non est sine colore juris. Color hic est, quia heres in jure eadem cum defuncto persona censetur.

Licet ipse sciat.] Id est, licet heres sit mala fidei. Satis est n. defunctum initio possessionis & usucapionis fuisse bonæ fidei. *d. l. 14. l. Cum heres. 11. ff. de divers. & temp. præs. R.* Ratio hæc est, quia in omni usucapione satis est, initium esse justum: satis est, esse bonam fidem live usucapionem iniuste justam, superveniente mala fide non vitari. *l. Si quis pro emptore. 15. §. si quis bona fide. 2. l. Non solum. 31. §. si rem §. ff. de usup. & usuc.* Ratio huius regulæ live principii juris hæc est, quia usucapio est iuris, utpote adquisitio domini; at fides live bona live mala est facti, *l. bona fidei. ff. de acq. rer. dom.* Jura notum est, ea quæ sunt iuris, id est, civilia, non tolli aut infirmari per ea quæ sunt facti, id est, naturalia, *§. aliam. supra de leg. ag. rursus.*

Quod nostra constitutio, &c.] Puta *l. 1. C. de usucap. transform.* Sententia autem huius loci videtur esse de mala fide. Nam ut dictum, mala fides heredis ipsi non nocet in longi temporis possessione, live in rebus soli: at in usucapionibus, id est, in rebus mobilibus olim nocebat, ut *h. d. l. 1.* Ratio differentia inter res soli & mobiles, hæc erat, quod rerum mobilium heres mala eas fide contrahendo furum faciat, quod futurum in res soli non cadit, ut *sup. dictum.* Sed hanc differentiam fuitulic Justin. ut *h. & d. l. 1.* ut utroque casu mala fides heredis non impeditur accessionem, live continuationem possessionis ac temporis. Alii hunc locum aliter accipiunt, & putant, differentiam inter res soli mobiles, non in mala fide heredis, quæ continuationem impediatur, sed in eo fuisse, quod accessio possessionis esset in reb. soli, in reb. mobilibus non item: adferunt *l. si quis 32. §. libertas. ff. de servit. urb. pred. sed d. §. libertas,* non de remobilibus, sed de libertate servitutis agit. Sed vires autem ad res soli potius pertinent, quia prediis adhærent, *l. pen. C. de serv. & ag.* Quare putio accessioni possessionis olim locum fuisse tam in rebus soli, quam in rebus mobilibus, *l. pen. §. 1. & §. seq. ff. de diver. temporal. præs. l. Pomponius. 33. ff. de acq. poss.* nullquam enim, ut putio, reperitur hac in re differre res soli mobilibus.

Inter venditorem quoque & emptorem, &c.] At Imperator venditoris possessionem prodest emptori, idque videtur rescripto Severi & Antonini introductum, ut *h.* quasi olim aliud jus fuerit: & tunc videtur iusta esse ratio, cur accessio facilius heredi quam emptori sit danda hæc, quia, ut *sup. dict.* defuncti & heredi eadem est persona; Venditoris & Emptoris non item, live, ut ait Ulpianus, quia plenior est ius successione, quam emptionis, *dict. l. Pomponius 33. §. quasi iuris. §. 4. ff. de acq. rer. poss.* Et si autem in hoc Emptor similis est heredi, puta ut ei prodest possessio venditoris, quemadmodum possessio defuncti prodest heredi, differet tamen in eo, quod bona fides defuncti prodest heredi, ut si p. d. bona autem fides venditoris non prodest emptori. In ipso namque emptore bonam fidem exigimus, *l. pen. ff. de usup. & usuc.* Similes

igitur sunt heres & Emtor in continuatione temporis, sed non in fide, *l. pen. §. 1. & seqq. ff. de divers. temp. præscript.*

§. Ult. Edicto.

HUic §. respondet titulus *C. de quadrienn. præscript.* Edicto Divi Marci.] Eius fit mentio, in *l. Edicto. 3. C. si advers. fisci. cum. l. Omnes. 2. C. de quadrienn. præscript.*

Eo qui à fisco rem alienam.] Ut procurator fisci vendit mihi fundum Tusculanum Titii putans esse fiscales. Eum fundum si ego quinquennium possedero, potero Titium dominum repellere præscriptione quinquennii, voluit enim Imperator Marcus hanc præscriptionem rei à fisco venditæ, citius confiscari in gratiam fisci, ut scil. hac ratione multi alliciantur ad venditiones fiscales.

Constitutio autem, &c.] Puta *l. 2. C. de quadri. præsc.* cujus summa hîc exponitur. In qua sunt hæc tria consideranda. primò de titulo. Nam Marcus tantùm de emtione, Zeno etiam de alio quolibet tit. ut donatione, transactione, solutione, &c. secundò de accipiente, quem vult Zeno statim esse securum; Marcus non item, sed præscriptione demum quinquennii. tertiò de fisco sive tradente. Nam vult Zeno ut verus dominus contra fiscum additione suam intendere possit & salvam habeat usq; ad quadriennium, *d. l. 2. & proinde post quadriennium fiscus domino agenti opponet præscriptionem hanc quadriennii, d. l. 2. & l. Neq. 5. C. de restit. milit.* ubi Tribun. posuit quadriennii cum ante fuerit quinquennii. Excipiuntur duo primum debita sive res alienum: Nam emtor à fisco de are alieno non est securus, sed id dissolvere tenetur, *l. 1. C. de hered. vel actione vendita. l. Eum qui. 41. ff. de iure fisci.* Secundo causa status sive causa liberalis: Nam servus alienus à fisco venditus potest etiam post quadriennium proclamare in libertatem (dicere se esse liberum) contra emptorem, *l. Non ideo. 5. C. de lib. causa.*

Nostra autem divina constitutio.] Ea est *l. ult. C. d. tit. de quadri. præsc.* Nam quod Zeno de rebus à fisco venditis, id Justinianus de rebus Cæsaris & Augustæ constituit, ut emtor rerum Cæsaris statim quoque fiat securus. Quid differant res Cæsaris à rebus fisci, dictum supra §. per traditionem. 40. de rer. divis.

Vel venerabilis Augustæ domo.] In privilegiis Cæsar & Augustæ comparantur, *l. Fiscus. 6. in fin. ff. de iur. fisci.* in aliis non item: nam Cæsar solutus est legibus, non verò Augusta, *l. Princeps. 31. ff. de ll.*

De donationibus. Tit. VII.

HUIC tit. respondet, *t. ff. de don. & t. de mort. cau. don. &c.* Item *t. C. de don. & t. seq. prox.* Ratio ordinis est, quia agatur de modis civil. acquirendi dominii.

dominii, quorum unus jam est explicatus, usufructus; hic est alter, donatio. Sunt & alii: ut legatum, ut hereditas, &c. de quibus infra. Utile est autem hæc tria nosse: Verbum, definitionem, & divisiones. Verbum *donationis* à *dono*: quasi doni datio dicitur Paulo, *l. Senatus. 35. §. 1. ff. de mortis causa don.* Est autem donatio, factum, quo quis alii liberalitatis causa quid dat, ita ut confestim fiat accipientis, nec ullo id casu velit se reverti: Ita *Julianus l. 1. ff. de don. & Paul. d. l. Senatus.* Sed hæc definitio propria est veræ & propriæ donationis. Nam donatio dividitur primo in veram sive propriam, & in minus propriam sive negotialem. Est autem negotialis ea, quæ negotii cuiusdam gerendi causa, & non ex mera liberalitate & statim fiat: sed vel ad tempus vel ad causam, vel sub conditione aut modo quodam. Cujus generis sunt multæ species: ut donatio mortis causa, legatum & fideicommissum, ut dos, ut donatio inter vir. & uxor. ut sponsalia, &c. de quibus est *l. c. de don. quæ sub modo, &c. d. l. 1. & d. l. Senatus §. 1. l. Non omnis. 19 ff. de reb. cred.* Secundo dividitur donatio in eam quæ mortis causa, & quæ fit inter vivos. Quæ divisio sub hoc titulo explicatur.

Est & aliud genus acquisitionis, &c.] Magna est questio, an donatio sit genus acquisitionis: & altera, an sit civilis an vero juris g. Sed Justinianus aperte vult eam esse speciem acquisitionis, & quidem civilis, ut hæc verba, & §. erat olim & alius infra. h. t. & ordo titul. postulat. Et ita fere interpretes: contra tamen Cujacius, *lib. 10. obs. c. 18.* putat veteri quidem jure esse acquisitionem civilem; novonon esse acquisitionem; sed causam sive titulum duntaxat, quemadmodum est emptio. Videtur tamen ita distinguendum, ut dicatur acquisitio ut dictus locus. & *l. 1. in fin. & l. vel mortis. 2. ff. de pub. in rem act. l. 1. c. Herm. de donatio.* ita tamen ut sine traditione dominiū non transferatur. *l. ultim. §. Lucius. 1. ff. hoc tit.* atque ita minus propriè sit acquisitio, *l. Qui Saxum. 6. d. tit. 2.*

Donationum autem duo sunt genera.] Hæc una est divisio. Est enim & alia, quia donatio vel est vera & absoluta, vel negotialis, ut supra d. *l. 1. ff. h. t. & d. l. Senatus. 35 §. 1.*

Mortis causa donatio est.] Hæc definitio est nominis potius, quam rei, quæ mortis causa donatio definitur donatio, qua quis alii vel mortis suspicionem aut mortalitatis cogitatione ita donat, ut ante mortem revocare possit, & non nisi post mortem suam plenè fiat donatarius, *d. l. Senatus. 35 §. 1. & §. 2.*

Quæ propter mortis, &c.] Hæc donatio interdum fit propter mortis cogitationem, ut quia quis ægrotet; vel quia quis sit in periculo, vel quia quis metuat periculum, fortè suscepturus peregrinationem: aut ad bellum profecturus: interdum fit sola cogitatione mortalitatis extra omne & periculum & morbum, *l. 2. & 4. l. seqq. l. Mortis causa. 31. §. sine donatione. 2. d. l. Senatus. 35. §. Sed mortis. 2. ff. de mortis causa don.*

Sin autem supervixisset.] Tres modi breviter hic exponuntur, quib. hæc donatio revocatur: valetudinis restitutio, penitentia, & mors prior donatarii. De primo, *l. Si alienam. 13. l. Si filiosum. 19. l. Si filiosum. 23. & l. seq. l. Si qui 26. l. Si mortis. 19. l. Senatus. 35. §. 2. & 3. l. Si natus. ff. de mortis causa don.* De secundo, *de l. 35. §. 2. & 3. l. Mortis. 16. d. tit.* De tertio, *d. l. 35. §. mortis. 4. in ff. l. Si alienam. 13. d. tit.*

Hæc mortis causa definitiones.] Est locus insignis de legari & huius donationis similitudinibus & differentiis, de quibus alias.

Redactæ sunt per omnia.] Scilicet à Iuliano per omnia, &c.) scilicet, *ut infra. rectius.*

A nobis constitutum est.] *l. ult. C. de mort. causa don.*

Mortis causa donatio est.] Est elegans definitio; nam donatio inter vivos est, cum magis alium quis velit habere quam se, hæc contra cum se magis quam alium, sumta ex Martiano, *l. i. ff. de mort. causa don.* Et Paulus id vulgo dici solitum ait, *d. l. Senatus. sed mortis. 2. ff. d. tit.*

Sic & apud Homerum: *Odyss. l. 1.* Huius donationis præter hoc exemplum sunt & alia, *ut apud Demosthenem in Calippide. in si. Euripidem in alceste fide, & apud Livium. l. 42. Ubi de Corintho, data Nabidi Tyranno à Rege Philippo.*

S. Aliæ autem donationes, &c.

DE hoc genere donationum est *tit. ff. & C. de don.* suntque hæc donationes veræ & absolute, quarum definitionem supra exposuimus.

Quæ omnino non comparantur leg.] Sic legendum ex libris veteribus, non ut vulgo, non omnino; nam hæc donationes plane sunt dissimiles legatis. Nam legati revocari possunt & fiunt mortis cogitatione; hæc non item. Differunt autem hæc donationes à donationibus mortis causa multifariâ: ut in his res sit statim donatariis; in illis non nisi post mortem donatoris, *l. i. ff. de donat. l. Non videtur. 32. de mortis causa don.* Secundò, hæc ex mera liberalitate; illa non nisi ratione mortis fiunt. Tertio, hæc non revocantur; illa contra, *l. Sen. 42 §. ult. de mortis causa don.* Quarto, hæc insinuantur si excedant quingentos aureos *ut infra*; illa non item, *l. ult. C. de donat. causa mortis.* Quinto, hæc vel coram tribus testibus fiunt; illa coram quinque, *d. l. ult.* Sexto, illa legatis sunt siles; hæc non item. Septimò, ex illis detrahitur Falcidia; ex his non detrahitur, *l. Si debitor. 12. ad leg. Falcid.*

Temerè revocari non possunt.] Id est, non nisi ex gravissima causa ingratiitudinis, *de qua infra in versu. si nemo tamen est.*

Perficiuntur autem, &c.] Ut hoc intelligatur, meminisse oportet, olim ex lege Cincia donationes non siles perferri, nisi traditione aut mancipatione; à qua lege excepti sunt tandem cognati nova constitutione Divi Pii, qua donationes inter cognatas personas perficiebantur aucta voluntate, *refle*

te, resse Paulo lib. 4. sent. tit. 1. l. 4. §. 5. & l. 7. C. Theod. de don. ut inter liberos & parentes d. l. 1. Sed hoc iure, sublata lege Cincia constituit Justinianus, ut hæ donationes non tantum inter parentes & liberos; sed inter omnes nuda voluntate perficiantur; & hoc est, quod ait: Cum donator suam voluntatem, &c. l. si quis argentum, ff. C. de donat.

Et ad exemplum venditionis.] Venditor perfecta venditione cogitur rem venditam tradere emptori actione ex empto: quia de re l. 1. ff. de act. empti. l. si tradita, 4. C. de sol. Quando autem perfecta censetur venditio docetur infra tit. de empta. & vendit.

Nostri constitutio.] d. l. si quis argentum, ff. Cuius legis summa hic exponitur, eaque in duobus capitulis est posita. Prius est, quo jam dictum, donationem hodie perfici nuda voluntate: Alterum est de necessitate traditionis, id est, ut donatum cogatur rem donatam tradere donatario eam petenti. Cogitur autem actione quæ dicitur condictio ex lege introducta, d. l. si quis argentum. nam ipso iure donatio, quia est nudum pactum, & nuda voluntas, non patitur actionem d. si quis argentum, 7. §. sed cum nulla, 4. ff. de pact. & pulchre Cornarius lib. 6. cap. 9.

Et cum retro Principum, &c.] De insinuatione donationum tria hic adferuntur. Primum ius verum sive priorum principum: Secundum ius novum Justiniani. Tertium de quibusdam donationibus, quæ non opus habent insinuatione. Ut autem hoc ius insinuationis melius intelligatur, sciendum breviter insinuari sive insinuari nihil esse aliud, quam fieri actis intervenientibus id est, consignari literis publicis, & in acta publica referri. Primus hoc ius de donationibus instituit Imperator Constantinus, in l. Donatio, 25. C. de donat. Et locum habet non tantum in his inter vivos, sed etiam in mortis causa donationibus, d. l. Donatio. Quæ autem donationes necessario debeant insinuari, quæ non, breviter hic exponit. Primum, ante Justin. minores ducentorum solidorum non insinuabantur; hodie quæ sunt quingentorum solidorum & ultra insinuantur: minores non item. Deinde non insinuantur donationes factæ à Principe: item pro redemptione captivorum: item pro restitutione domorum incendio vel ruinâ consumptarum, l. Sincimus 34. & l. ult. C. de donat. Et hoc est, quod ait. sed & quasdam donationes insinuit, &c.

Ducentorum solidorum.] Aureus & solidus in fure idem valet, puta viginti quinque denarii sive centum sestertii veteribus, ut eruditè docuerunt Hesselius, & Holstenius in Lexico, ut aureus nostris moribus ferè valeat aureo Anglici. Tantum differentia est in verbo. Nam veteres id est, post Ciceronem posteriores verbo *solidi* sunt usi: ut Jurisconsulti verbo aurei, Justinianus & Principes eo priores verbo *solidi*, Græci veteres χρυσον vocant, ut Dio lib. 55. I posteriores communi nomine vocant, νόμισμα.

Pet.

Per nostram constitutionem, &c.] *l. ult. C. de revoc. donat.* Nam huic versui respondet tit. C. de revocan. donat. Dictum est enim supra donatione causa mortis facile revocari, mutata scilicet voluntate donatoris: has non facile revocari, id est, non revocari pœnitentia donatoris. *l. Possessionem. 3. C. revocand. donat.* Sola est ingratitudo ob quam revocantur. Eius autem ingratitudinis quinque sunt causæ sive modi. Prima atrox injuria verborum. Secunda impiarum manuum illatio. Tertia magnum damnum. Quarta vitæ periculum. Quinta pactorum donationis violatio, *l. ult. C. de revocand. donat.* Præter ingratitudinem est & altera causa celeberrima, superventur liberorum, *l. Si unquam. 8. C. de revocand. donat.* (est celeberrima lex totius juris hæc de qua hic non agitur.

Ne illi, qui suas res] Ratio, *d. l. ult. C. de revocand. donat.* ne sit cuique licentia & alienas res capere, & frugalitatem irridere donatoris, & ipsum iterum donatorem suasque res perdere & præfatis malis ab ingrato donationis acceptore affici, ut ait Imperator. *ind. l. ult.*

S. EST & aliud.

Donationum inter vivos duæ species sub hoc titulo exponuntur, vera & perfecta donatio, de qua sup. & donatio propter nuptias, de qua hic. Sunt & aliæ, ut dos, ut donatio sponsalitia, de qua tit. C. de donat. ante nupt. &c. De hac autem donatione propter nuptias est, *d. tit. C. de don. ante nupt. & Novell. 22. 39. 97. & 119. De eadem & Cuiacius lib. 5. obs. c. 4.* De hac autem donatione triplex jus hic exponitur: Primum juniorum Principum, Secundum Justiniani. Tertium Justiniani. Definiri autem potest donatio, qua maritus uxori bona ad dotem compensandam donat. Unde & Græci ἀντὶ τῆς ἐγγυῆς, quasi contra dos dicitur, *l. ult. C. de donat. ante nupt.* Pragmatici vulgo usufructum quem in pactis nuptialibus maritus uxori promittit: Germanicè Wittrumb / vel Weibgeding. Barbarè Doarium putant esse hanc donationem propter nuptias; sed non rectè: Nam usufructus ille etiam interdum ab uxore marito constituitur superviventi, donatio hæc semper à marito. Deinde hæc donatio est dotis compensatio, hoc est, ut dos Germanicè est uxoris, Ehesteu: ita donatio hæc est mariti Ehesteu: quamvis jure civili, ut & moribus, turpe videatur à marito postulare velle dotem: licet Tacitus de Germanis scribat, eos uxoribus solitos dare esse dotem, & non uxores maritis. Hodie tamen plerumque ita matrimonia contrahuntur, ut bona utrinque illata consignentur pactis nuptialibus, ex quibus dos uxoris, donatio dicitur mariti, bonorum ratione. Putat Cuiacius harum donationum hodie nullum esse usum *d. c. 4.* Videntur tamen bona mariti pactis comprehensa nuptialibus, huic donationi respondere, quem morem Romani habebant; sed & Galli veteres habebant, ut in eis observavit Cæsar lib. 6. de bello Gallico.

Sunt

Sunt & alie donationes nuptiales præter has duas, dotem & donationem, nimirum sponsalitia, arra nuptialis, doarium sive usufructus, *Leibgeding* & quæ vulgò dicitur Morganatica, aut verius Morgengaba, & donatio favore matrimonii. De duabus prioribus *est tit. 1. 2. & 3. lib. 5. C. de reliquis ex-* plicant Canonistæ & Feudistæ. Videatur Cujacius in feudis, & Hotoman. in feudis & in tractatu de donat.

Quod veteribus quidem prudentibus, &c.] De origine hujus donationis hic exponitur: Ait enim veteribus Jurisconsultis eam fuisse ignotam & à recentioribus Imperatoribus primo introductam. Contra tamè putat Hotomannus, & Weseimbecius, eam veteribus quoque notam fuisse. *arg. l. Si sponsus. §. l. Inter. 27. l. Cum hic status. 32. §. Si quis sponsam. 27. ff. de donat. inter virum & uxorem, l. Cum sponsus. 12. ff. de public. in rem act. l. 1. ff. de donat.* Sed non rectè. Nam illæ leges non de hac, sed de aliâ agunt donatione, eâ scilicet quæ dicitur sponsalitia, quæ magnopere differt ab hac donatione. Nam hæc tantum fit à sponso sive marito; sponsalitia fit ab utroque. Secundò sponsalitia fit tantum ante nuptias; hæc etiam post. Tertiò sponsalitia plerunque est exigua, (annulus, catena torques;) hæc est magna, id est, doti æqualis & respondens. Quartò, sponsalitia fit amoris causa; hæc fit dotis, ut ea sit in tuto, causa. Ergò sponsalitia olim erat usitata; hæc non item, *ut rectè hic ait Imperator.*

Postea autem à junioribus divi Principibus.] Ut puto Orientalibus sive Constantinopolitanis, qui multa ex moribus Græcorum sive Orientis introduxerunt, Romanis veteribus & Occidenti antea ignota.

Sed primus quidem Divus, &c.] Primo jure hæc donatio & fiebat & dicebatur ante nuptias. Secundo per Justinum constituto ut ante nuptias & fieret quidem & diceretur, sed post nuptias etiam augeri posset exemplo dotis, *l. Si constante, 19. C. de donat. ante nupt.*

Justinus pater noster.] Fuit ejus avunculus & pater adoptivus, §. *caus. 4. infra quib. non est permitt. fac. test.*

Sed nos plenissimo.] Tertiò jure per Justinianum duo sunt introducta. Primo, ut hæc donatio etiam post nuptias non tantum augeri; sed etiam constitui ab initio possit, exemplo dotium. Secundò, ut dicantur propter nuptias, quamvis, & vetus nomen ante nuptias interdum ei servatur, exemplo Græcæ linguae, qua commodius dicitur dotis donatio, *προγαμεια* & ita passim in Novellis. Sic ante nuptias hodieque dicitur *in tit. C. de donat. ante nupt.* Est & quartum jus, idque novissimum, ex dicta Nov. 79. de modo

hujus donationis, ut sit æqualis doti: puta si dos est mille, ut totidem aureorum sit & donatio.

Bb

S. Erat

EXPLANATIONES IN
§. *Erat olim & alius modus, &c.*

IN jure est insignis locus de jure adcrefcendi, de quo videatur Goveanus & Duarenus, in libris de jure adcrefcendi. Est autem ejus juris maximus ufus in hereditatibus & legatis, §. *hereditas, §. & §§. fequentib. infra de hereditib. Inftit. §. fi eadem res, §. infra de legat.* Unum ejus juris cafum hîc exponit Imperator, eumque ait eflê fpeciem civilis acquisitionis: fed ipfe eam fuftulit.

Vel vindicta vel testamento.] Erant enim hi duo modo manumiffionis olim jufi & legitimi. Tertio per cenfum jam diu fublato. Erant & alii; fed non jufi, id efl, quibus non dabatur libertas jufte five perfecta. Quare fi his aliis modis, ut inter amicos, ut epiftola &c. alter dominus fcrvo libertatem imponeret, nihil agebatur, id efl, neque fcrvus erat liber, neque dominus fuam partem amittebat, *tefte Vlpiano tit. 2.*

Et socio adcrefcebat.] Nam hic fcrvus non poterat partim eflê liber, partim fcrvus: Non magis quam quis poteft eflê partim vivus, partim mortuus. Itaque pars domini manumittentis recidebat ad alterum dominum: quia manumittens fuam partem manumittendo veluti ab fe abdicabat.

Sed cum peffimum fuerat, &c.] Denovo jure duo hîc adfert, Primo rationem. Secundo jus ipfum. Ratio efl duplex: Primo favor libertatis, de quo infra. Secundo, quia melius efl benignitatem præferri rigori & duritie. Et hoc efl, quod ait: *& ex ea humanioribus, &c.* Et ita in C. cùm fatis abundeque imperiale efl, humaniorem fententiam pro durioribus fequi, *l. ult. in fin. C. de communi fcrvo manumiff. l. ult. C. qui bonis cedere poffunt.*

Per noftram constitutionem.] Puta *dict. l. ult. C. de communi fcrvo manumiff.*

Et invenimus viam, &c.] Jus ipfum hîc exponit, quo conftituit Imperator, ut fcrvus ita manumiffus fit liber, & ut alteri domino, qui non manumiffit, partis fuæ in dominio fcrvi pretium perfolvatur, *d. l. ult. C. de communi fcrvo manumiff.*

Cujus favore, &c.] *l. Libertas. 122. ff. de divers. regul. jur. l. Generaliter. 24. §. fi quis fcrvo. 10. ff. de fideicommiſſ. libertat.* Maxime autem Juftinianus profitetur fe eflê fautorem libertatis, *d. l. 1.*

Secundum partem, &c.] Sive dimidiam, five tertiam, five quartam, &c. *d. l. 1.*

Quod nos definivimus.] Erant enim fcrvorum pretia varia, fed Imperator ita ea definivit, ut fcrvi nulla arte imbuti, viginti folidis, imbuti triginta æftimentur: præter Notarios & Medicos, quorum illi quinquaginta, hi fexaginta æftimentur. Eunuchi autem fummi erant pretii. Nam rudes & fine arte quinquaginta folidis: artifices etiam ufque ad feptuaginta folidos æftima-

æstimabantur; exceptis pueris, id est, minoribus decem annis, quos non vult amplius æstimari, quam triginta solidis, *d. l. 1. & l. ult. C. de cond. infert.*

Quibus alienare licet, vel non. Tit. VIII.

IN modis domini civilibus explicandis duos Imperator interponit titulum de alienando; alterum de personis per quas dominium acquiritur: uterque tit. ad dominium pertinet. Nam alienatio definitur, *Omne ad us per quem dominium transfertur l. 1. C. de fundo dot.* Et hæc tria ut in possessione, ita & in dominio, & omni ferè jure spectantur: acquirere, retinere & alienare sive dimittere, aut amittere, *l. ult. ff. de legib. tit. ff. de acqui. vel amitt. poss. ff.* Sed de verbo alienationis videatur & *l. Alienationis, 28. & l. alienatum, 67. de verb. signific.*

Accidit aliquando.] De tribus personis explicatur sub hoc titulo de marito, de creditore pignoratitio, & de pupillo. Et quaeritur, an maritus fundum dotalem, creditor pignus, pupillus rem suam alienare possit? Sunt autem hæc exempla fere παραδοξα. Nam in his partim dominus non potest alienare; & contra non dominus potest: & hoc est, quod ait: *Accidit aliquando, &c.* Est autem hæc regula juris, ut is alienare possit, qui est dominus; qui non est, non possit, *s. per traditionem. 40. supra de rerum divis. & pulchre Cicer. pro Balbo.* Fundamentum libertatis fons æquitatis est, unumquemque rei suæ retinendæ & dimittendæ jus habere: vulgo, rei suæ quisquis arbiter & moderator est, *l. in re mandata. 21 C. mandati.*

Nam dotale prædium.] Primum exemplum est de marito, sive de fundo dotali: *de quo latius tit. ff. & C. de fundo dot. ali.*

Nam dotale prædium, &c.] Imperator Cajus Julius Augustus legem tulit de adulteris coercendis, quæ vulgo dicitur, *l. Julia. de adul. & de pudicitia, de qua s. item lex Julia, infra de publ. jud.* Ejus legis multa fuerunt capita, de quibus Brissolius in lib. singul. ad hanc leg. & in his unum de fundo dotali, teste Paulo lib. 2. sent. tit. 22. & indicant legum inscriptiones, *l. Si maritus. 2. l. Sed nec. 6. l. Etiam. 12. l. Dotale. 13. l. Si nuptura. 14. ff. de fundo dot.* Sententia autem hujus capituli erat: ne maritus fundum dotalem Italicum alienet invitata muliere; ne oppignoret etiam ea consentiente. Et hoc est quod ait, *infra, alienationes inhibebat. &c. l. 1. § Et cum lex, 15. C. de rei uxor. act.* Ratio autem differentie inter alienationem & oppignorationem, i. e. cur hanc strictius prohiberet quam illam, hæc est: quia mulier facilius inducitur ad oppignorandum, quam ad alienandum. Eadem ratione Senatusconsultum Vellejanum prohibet, ne mulier se obliget; non prohibet ne donet. Quia, inquit Ulpianus, facilius se obligat mulier, quam alicui donat. *l. Sed si ego. 4. in fi. ff. ad Vellejan.* & omnino generaliter dicimus; prohibentur quæ facilius fiunt; quæ difficilius non item, ut dictum supra de lege Fusia Caninia, quæ prohibuit infinitam manumissionem

nem in testamento, inter vivos non item. Sic transactio de alimentis testamento relicto prohibetur, pactio non prohibetur. Quia facilius quis transigit, quam paciscitur. Quid ita quia pactio fit gratis, transactio fit re aliqua accepta, *l. Transactum. 2. & l. cum h. 8. ff. de transact.*

Quamvis ipsius sit,] Ait Imperator prædium dotale esse mariti. Sed de hoc magna est hodiè controversia dotis vel rerum dotalium dominium, sitne mariti, an uxoris? Verius tamen est esse mariti, traditione dotis ex iusta causa ei adquisitum, *l. Partum ancille. 7. C. de rei vindicat.* sed de hac questione videatur Joannes Vaudus *lib. 2. quæstion. jur. cap. 3.*

Quod nos leg. in Juliam, &c.] Novum jus sive duplex emendatio legis Julæ hîc exponitur: una est de loco; altera est de re ipsa. Nam lex Julia tantum ad Italiam; Jus novum etiam ad provincias pertinet. Secundò lex Julia alienationem invita, oppignorationem etiam consentiente muliere prohibebat; Jus novum & alienationem & oppignorationem eodem modo prohibet, id est, non tantum invita sed etiam consentiente. Ratio novi juris est: *ne sexus muliebris fragilitas, &c.* in cuius gratiam multa concessit Justinianus, ut supra dictum: *Quis enim (inquit) mulierum non misereatur, &c. l. Afriduis. 12. C. qui potior. in pignor.*

§. Contra autem creditor.

Priore casu dominus alienare non potest; hoc contra non dominus alienare potest: puta creditor pignus, & de hoc est tit. ff. & C. de distract. pign. Pignoris autem alienatio sive venditio, vel sit ex pacto, vel sine pacto. Ex pacto; ut si inter creditorem & debitorem convenerit, ut nisi intra certum tempus debitor solvat, liceat creditori pignus vendere. Ratio autem cur tum liceat, est ex pacto sive conventionione; & hoc casu videtur ipse debitor vendere; quia ejus voluntate vendatur, *l. Qui mandat. 56. ff. de solut. l. Si convenerit. 4. & 2. ll. sequent. ff. de pign. act.* Et hoc casu diligenter pactum servari debet, quo tempore, quo pretio, qua lege, quo loco vendatur, *l. Idque. 5. ff. de pign. act.* Si autem sine pacto vendatur, quo scilicet certum tempus fuerit præfinitum, aut certus modus præscriptus: hoc casu novum modum præscripsit Imperator Justinianus, de quo in *l. ult. C. de jure domini impetrando.* Modus hic est, ut si creditor jure suo vendens pignus, sollemnibus hæc observatis, non reperiat emptorem, petat à Principe dominium pignoris sibi addici: idque Princeps ei post condemnationem vel denuntiationem debitori factam addicit; sed non nisi post biennium à condemnatione: Deinde addicto creditori dominio adhuc triennium debitori largitur Imperator, ad pignus tuendum; ita tamen, ut creditori debitum, & usuras solvat.

Nostre constitutione, &c., *l. d. l. ult. C. de jur. dom. impetrando.*

§. Nunc

§. Nunc admonendi.

Tertium exemplum est de pupillo, simile primo, id est, quo minus non potest alienare: quod hic de pupillo idem, & in furioso, & in prodigo, & in minore curatorem habente, locum habet, *l. Is cui. 6. ff. de verb. obl. De pupillo, dictum supra init. tit. de author. tutor. & dicitur infra §. pupill. 9. de inutil. stipul.* sed ibi verè de obligatione; hinc de alienatione & de solutione agitur: & prima de alienatione hæc regula: Pupillum sine tutore nullam rem alienare posse, *l. Pupillus. 11. de acquirend. rer. dom. l. Obligari. 9. §. Pupillus. 1. de aucto. tutor. l. Pupillo. 15. de solut.* Ratio est: quia sine tutore non potest rem suam facere deteriore, ut dictum supra init. tit. de author. tutor.

Ideoque si mutuum, &c.] Idem ait *l. Non omnis. 19. ff. de reb. creditis. Mutuum non valet, nisi res quæ datur fiat accipientis, ut infra init. tit. quibus modis re contrah. obligatio. l. 2. in princ. & §. in mutui. 4. ff. de reb. cred.* Hoc igitur casu mutuum non valet, quia inquit pecunia non fit accipientis.

Ideoque vindicari] Idem & Ulp. in *l. Rogasti. 11. §. ult. ff. de reb. cred.*

Sicuti extant.] Res extantes vindicantur; extinctæ condicuntur sine causa condictione. Rationem differentiarum exposuimus, §. si tamen alienam purpuram, 26. *Sup. de rer. divis.*

Minor.] Id est, pupillus; licet improprie: nam de pupillo tantum hinc agitur, non de pubere qui proprie minor. Potest enim pubes, si curatorem non habeat, res alienare *l. Si curatorem. 3. C. de in integr. restit. minor.*

Si mala fide] Notanda est differentia inter bonam & malam fidem. Ratio est; quia mala fides sive dolus pro possessione est, ut hic qui mala fide nummos consumpsit, habetur pro eo, ac si eos haberet & non consumpsisset, *l. Quid dolo. 131. ff. de divers. reg. jur.*

At ex contrario] Ait pupillum etiam sine tutore omnia posse adquirere. Ratio, quia rem suam potest facere meliorem, etiam sine tutore, *l. Contraria. 28. ff. de pact.*

Ideoque si debitor.] Hic de solutione pupillari, de qua duo sunt casus. Prior, quo pupillo solvitur, de quo hic, alter quo pupillus solvit suo creditori, de quo infra in fin. vers. sed ex diverso. Et neutrum casum fieri sine tutore ostendit Imper. De priore tamen dubitari poterat: nam dicto pupillo omnia dari posse. Cur ergo non potest solvi? Ratio est, quia cum solvitur, datur quidem aliquid; sed contra etiam mittitur aliquid, puta obligatio, *l. Titius. 22. ff. de sol. at pupillos sine tutore nihil alienare vel amittere potest, & proinde nec solvi. l. Pupillo. 15. ff. de solut. & eleganter Cic. in Top.*

Sed hoc etiam evidentiissima] Imperator constituit, ut solutio pupillo fiat optimè, intervenire debere non tantum tutoris sed etiam iudicis auctoritatem, *l. Sancimus. 25. C. de administr. tutor.* Excipiuntur pensiones annuæ, &c.

Cæsarienses advocatos, &c.] Horum ut ea ætate insignium sæpe fit mentio, ut hic, & §. item verborum, 11. infra de inutil stipul. ut l. ult. C. de pactis, l. Si major. 12. C. de legit. hered. l. penult. C. de fidejuss. Fuerunt autem Cæsareæ plures, sed duæ præter cæteras nobiles: una Cappadociæ: altera Judææ Palæstinae, quam condidit Herodes. Balduinus hic intelligit Cæsaream Cappadociæ: ego Palæstinæ, ut perspicuum est in d. l. penult. C. de fidejussor. Erat enim hæc vicina Berytho, ubi insignis erat Academia & Schola juris.

Quæstoris sacri palatij nostri, &c.] De Tribuniano, qui quæstor tempore, l. Sancimus, & ex quæstor tempore editionis harum Institutionum fuerat, dictum supra in §. cumque hoc, 3. in præfatione.

Qua dispositum est.] Sententia d. l. Sancimus, 25. hic exponitur, de qua jam dictum supra, id est, ut solutio fiat pupillo non tantum tutore, sed etiam iudice interveniente.

Sine omni damno.] Id est, sumptu, ut rectè hic Theophilus. Damnum enim latine interdum idem quod sumptus, §. Ecce. 1. vers. hæc autem omnia. infr. de pœna temere litig. ut damnosus apud Horat. pro sumptuoso.

Sin autem aliter.] Idem est in d. l. Pupillo, 15. ff. de solut. Sententia hæc est: dictum est pupillo non solvi sine tutore. Quid ergo, si sit solutum? Et duo casus hic sunt distinguendi: Nam vel pecunia pupillo soluta est salva; vel pupillus ex ea solutione factus est locupletior. Utrolibet casu pupillus potest petere debitum; sed repellitur exceptione. Priore quidem casu: quia salvam habet pecuniam; at contra bonam fidem est idem his petere, l. Bona. 57. ff. de diver. reg. Altero casu, quo pupillus locupletior est factus ex solutione. Item repellitur eadem exceptione doli: nam contra bonam fidem est locupletari cum aliena jactura, l. Iure nature. 206. ff. de divers. reg. jur. l. In pupillo. 47. ff. de solut. l. Apud. 4. §. si quis pupillo. 4. ff. de doli except.

Quod si male consumpserit, &c.] Tres casus hic sunt considerandi. Primus est, quo solvitur pupillo jure, id est, autoritate tutoris & iudicis. Secundus, quo ei solvitur sine illis, sed vel pecunia est salva, vel pupillus est locupletior. De his duobus casibus jam dictum. Tertius est, quo solvitur pupillo sine illis, & pecunia non est salva, neque ipse est locupletior, & hoc casu ait Imperator, debitorem nihilominus condemnari, id est, etiam si semel solvit, cogi rursus solvere.

Sed ex diverso, &c.] Adhuc de pupillo, cui solvitur à debitore: nunc de pupillo, qui solvit debitori. Et ait Imperator pupillum sine tutore non posse solvere. Ratio est: quia pupillus nullam rem potest alienare. Et hoc est, quod ait: Cum scilicet rei, &c. Id autem hic notandum hoc casu, id est, quo pupillus solvit creditori, debere intervenire non tantum tutorem; sed plerumque etiam iudicem, l. Magis. 5. §. si pupillus. 5. ff. de rebus eorum qui sub tutela.

Per

Per quas personas cuique acquiritur. Tit. IX.

§. Acquiritur.

EX Cajo hæc sunt sumpta, l. *Acquiruntur*. 10. de *acquirend. rerum domin.* Sed multa hîc sunt à Tribuniano interpolata. Sunt autem duo hîc considerandi. Primo ii, qui sunt in nostra potestate, liberi & servi. Secundo ii, quorum usumfructum habemus, & quos bona fide possidemus. De prioribus explicatur in §. 1. & in sequentibus. de alteris, in §. de *his autem servis*, infra.

§. Igitur.

Prius caput est de iis, qui sunt in nostra potestate. Et hi vel sunt liberi nostri: vel sunt servi. Deliberis prius. Duplex autem jus de liberis exponit Imperator: vetus, & novum. Id autem ut rectius & distinctius intelligatur, quatuor tempora mihi distinguenda videntur. Primum & antiquissimum est, quo parentibus liberi omnia adquirebant: erant enim loco servorum, l. *In suis* 11. ff. de *liberi & posthumis*, §. 1. versic. *quamquam jure civili, infra quibus non est permisso fac. testamentum*. Secundum à primis Imperatoribus & (ut videtur) Augusto concessum est filiis familias, quod in militia adquisiverant & dicebatur peculium castrense, §. 1. *infra quibus non est permisso fac. testa.* Et Juvenal. *satyr. 5.*

— Et quæ sunt parva labore
Militia, placuit non esse in corpore census,
Omne tenet cuius regimen pater.

Tertium, sub Imperatoribus posterioribus multa bona concessa sunt liberis, ut quasi castrensia, materna, &c. de quibus est tit. C. de *bon. maternis*, & tit. *seq.* Quartum est jus Justiniani, distinctum in duas partes: Prior est, qua bona profectitia omnimodo adquiruntur patri: altera est, qua bona adventitia patri adquiruntur, quo ad usumfructum; filio quo ad proprietatem: nam de bonis castrensisibus & quasi castrensisibus Imperator nihil mutavit. Hæc est summa hujus loci.

Exceptis videlicet castrensisibus.] De peculio tria breviter hîc sunt exponenda, verbum, definitio, & divisio. De verbo tria. Primò, differentia inter bona & peculium: nam bona propriè sunt eorum qui sunt sui juris: peculium eorum qui in aliena potestate, l. *Paterfamilias*, 182 ff. de *verbor. significat.* Secundò, peculium bifariam accipitur. Interdum & latè idem quod patrimonium sive bona, l. *Cogi*. 16 ff. ad *Trebellian.* Interdum pro parva pecunia, sive uxori sive liberis sive servis concessa, sive à quolibet paterfamilias clam, ad summam necessitatem reposita, l. *Si ego*. 9. §. *dorâ*. 2. ff. de *jure dorum*, l. *Donationes*. 31. §. *Species*. 1. ff. de *donat. leg.* 77. §. 1. de *legat. 3.* Tertio, est etymologia. Nam, ut dictum, peculium propriè dictum est, quasi pusilla pecu-

nta

nia, ut ait Ulpianus *l. Depositi. §. peculium, 3. ff. de peculio*. Secundo definitur peculium, quod servus domini permissa separatim à rationibus dominicis habet, deducto inde, si quid domino debetur, *d. l. §. ult. & 2. de legib. sequentib. ff. de peculio*. Dividitur autem vulgo quadrifariam: in profectitium, adventitium, castrense, & quasi castrense: sed sine lege & ratione. Quare rectius dividitur trifariam: in pagani, castrense, & quasi castrense, ut ait Imperator in *l. ult. C. de inoffic. testam.* Nam in jure dos quidem dicitur alia profectitia, alia adventitia: Illa à patre profecta, hæc aliunde & ex adventitio, *l. Profectitia. §. si pater, 11. ff. de jure dot. quomodo bona videntur posse distingui, argum. l. Paterfamilias. 28. ff. de rebus author. jul. poss. & hic versic. quæ enim invadit.* Sed peculium ita nunquam dividitur. Quare ut homines vel sunt pagani, vel milites: ita peculium vel est pagani vel castrense & medi juri quasi castrense, *d. l. ult. C. de inoffic. testam.* Origo hujus divisionis obscurior est: videtur tamen castrense peculium introductum ab Augusto, *argum. in tit. infra quibus non est perm. facere testam.* aut certe non ita multò post. Nam ejus peculii meminit & Juvenalis *Satyra 5.* ut modò dictum. Propriè autem castrense peculium est id, quod occasione militiæ vel ex muneribus, vel ex stipendiis vel ex prædiis filiusfam. acquirit. Et hoc peculium castrense Imperator Constantinus dedit etiam militibus palatinis, sive iis, qui in sacro palatio militant, *l. 1. C. de castrensi omnium, & c. l. De cubiculo. 2. C. de privileg. cor. qui in sacro palatio.* Quasi castrense peculium est exadvocationibus & sacerdotiis aliisque officiis quæsitum, cujus primus author videtur Theodosius Junior, *l. Si quis ad declinand. im. 49. §. fin. C. de Episcopis & clericis. l. Velut. 7. C. de Adessorib. & domesticis. l. ult. C. de Coll.* Hujus tamen & in ff. fit mentio, *l. 1. §. ne castrense, 15. ff. de coll. l. Bona. 3. §. dari. §. ff. de bon. poss. l. 1. §. hoc autem. §. ff. ad SC. Treb.* Sed Tribunianus verbum, quasi castrense, iis in locis inculcavit.

Olim quidem quicquid ad eum, & c.] Duo tempora sive jura hæc notantur: Vetus & novum. Veteri jure omnia parentibus acquirebant liberi in potestate, omnia, inquam, jura, sive ea quæ sunt juris, ut est dominium, & jura in rem, ut servitus, emphyteusis, usufructus, obligatio quoque, hereditas, & c. Sed hæc tantum de dominio, infra de obligatione, tit. per quas person. nob. oblig. adq. l. Acquiruntur. 10. ff. de adq. rer. dom. quæ est l. Caii, ex quo totus ferè hic titulus est sumtus, excepto novo jure. Ratio juris veteris, quia qui in aliena potestate est, nihil suum habere potest, §. item vobis, in h. t. Vlp. t. 22. Qui hered. instit. poss. Quid ita? Nam unum est caput familiæ pater, *l. Pronunciatio. 195. ff. de verb. sign.* Cui ut personæ ita & multò magis res ac bona tanquam personarum accessio subjici debent. *l. Qui ex liberis. 11. §. testam. 2. ff. de bon. poss. secundum tab. l. In suis, 11. ff. de liber. & posth.* Habebat enim pater jus vitæ ac necis in liberos, *d. l. In suis. 11.* De hoc autem jure paulo distinctius est explicandum Nam primò, ut summa erat patria potestas, ita & omnia patri acquirebantur, *l. l. In suis, 11. §. 1. ver. quæque jure civili. infra quibus non est perm. fac. testam.*

restam. Postea ut potestas paulatim minor esse cepit, ita & jus hoc de bonis deminutum est, primo quidem in Castrense, deinde in bonis maternis, sive materni generis, id est in his quæ à matre vel ab avo avia, pravo proavia, maternis fuerint donata filiofamil. ex constitutione Constantini & posteriorum Imperatorum Gratiani, &c. l. 1. & 2. C. de bon. maternis. Tertio in bonis quæ ex matrimonio, ut dote vel donatione propter nuptias & quæ ex sponsalibus adquiruntur: de quib. est l. C. de bonis quæ liberis. Quarto in bonis quasi Castrensi filiorumfam. propria esse ceperunt in solidum: materna & matrimonialia ex majori parte. Tandem Imperator Justinianus novam induxit distinctionem eamque trimembrem, castrensiū bonorum & quasi, profectitiorum, & adventitiorum, & ita constituit ut prima essent filiorumfam. secundum jus vetus; profectitia tota essent patris, adventitia ut materna, matrimonialia ab aliis donata aut relicta essent liberorum, quo ad proprietatem, patris quo ad usumfructum. Et hoc est jus novum, cupis in hoc opere sæpe sit mentio, ut hic §. 1. infra quib. non est permixtum fac. restam §. 1. infra de ulq. per arrogat §. 1. infra per quas personas nobis obl. adq. Ratio autem juris novi jam satis intelligitur. Quia patria potestas eo tempore valde esset exigua, ut sup. d. ad tit. de patria potest. Quare concludendum: ubi nulla est patria potestas, ibi nihil patri per liberos adquiri, ut fere sit nostris moribus: sunt enim hæc merè civilia & in jure patriæ potestatis fundata. Quare etiam jure nostro ea tantum quæ sunt juris & civilia, patri adquiruntur, quæ naturalia non item: ut rem tenere, ut ire, agere, l. Quod dicitur, 130. l. Stipulatio ista, 38. §. Alter. 17. ff. de verb. oblig. De possessione dubitari potest, de qua infra §. non solum.

Et generali constitutione, &c.] Hic de novo jure ex l. Cum oportet. 6. C. de bonis quæ liberis, &c. Cujus summa hic exponitur: ut & modo dictum.

Sancitum etenim, &c.] Ait bona profectitia sive quod vel ex re patris, vel occasione patris adquiratur, id totum secundum jus vetus patri adquiri. Ratio est, quæ enim invidia est, &c. id est, quid prohibet, Græca phrasi.

Quod autem ex alia causa.] Hic de bonis adventitiis, eorum dominium ad liberos; usumfructum ad patrem pertinere. Ratio est: ne quod eis suis laboribus, &c. l. Quod favore. 6. C. de ll.

Hoc quoque à nobis.] Exponit aliud jus novum in emancipatione. Nam Imperator Constantinus constituerat, ut parens emancipans filium, tertiam partem bonorum adventitiorum sibi retinere poterat, pro pretio & remuneratione emancipationis, l. 1. & 2. C. Theod. de maternis bon. l. ult. §. Vbi autem. 3. C. de bon. quæ liberis. Id Imperator Justinianus ita mutavit, ut pro tertia parte dimidiam retineat, non tamen proprietatis ut ante, sed ususfructus. d. §. Vbi autem.

Cc

Pro

Pro precio.] Id est, pro premio, sive ut filius patrem remuneretur ob emancipationem, *d. l. 1. & 2.*

§. Item vobis.

Dictum est supra, hunc titulum ad verbum fere sumptum ex Gajo exceptis iis, quæ de jure novo. Quare iis jam explicatis, redit Imperator ad verba Gaii, *d. l. Adquiruntur, 10 §. 1. de acquir. rer. dom.* Ratio hujus juris, i. e. cur servus omnia adquirat Domino, est, quod is qui est in potestate alterius, nihil suum habere potest, ut etiam nihil possidere: quia ipse ab alio possidetur. Ita ipse Imperator in verbis: *ipse enim servus, &c. & d. l. Adquiruntur, 10 §. 1. l. Sic eveniet, 21 ff. ad L. lul. de adult. l. Qui in servitute, 118. ff. de reg. jur.* Sed quæri potest: cur is qui est in potestate, nihil suum habere possit. Ratio est facilis, quia cujus persona subest alii, sive quæ sui ipsius non est compos, merito & bona habere non debet: id autem facit potestas patris, & domini, ut & *sup. dictum.*

Sive quid stipulentur.] Legendum, sive quid stipulentur, vel ex alia quolibet causa, *adquir.* auctoribus lib. manusc. & *d. l. 1. c. §. 1. ex qualibet alia causa.* sc. donatione, legato, fideicommissio, transactione, &c.

Hoc enim vobis ignorantibus.] Quod hic de servo, ut adquirat domino etiam invito & ignoranti, idem habet locum & in filiofam. adeo ut ne momento quidem res in persona servi aut filiofam. consistat, *l. Placet, 79. ff. de acquir. hered. l. Possessio quoque, 49 §. 1. de acquir. posses. l. Quod servus, 24 d. r. l. Ea quæ civiliter, 59. l. Etiam, 32. ff. de acquir. rer. dom.* Ratio, cur invitis sive ignorantibus, est, quod hæc acquisitio (sc. quæ per servum fit Domino aut per liberos parenti) sit ipso jure sc. ratione potestatis. Est igitur hæc acquisitio necessaria quoad dominum vel parentem, Possunt tamen hi adquisitum postea repudiare, *arg. l. pen. C. de pact.*

Sed si heres institutus.] Excipitur hereditas, id est, adquiruntur & illis invitis, excepta hereditate. Et hinc in *d. l.* etiam rectè Jurisconsultus addit præter particulam, id est, excepta hereditate: hæc enim non acquiritur, nisi volenti: Imò per servum aut filium non nisi jubenti, *l. Qui in aliena, 6. ff. de acquir. her.* Ratio hujus exceptionis est, ne parens vel dominus ære alieno obligetur, ut ait *d. l. 6.* Hereditas enim est quædam universitas, continens damnum & lucrum, & sæpè multum æris alieni, *§. neque i. supra, de auct. tut. l. Si hereditatem, 32. ff. Mand.*

Et convenienter vobis legatum.] Sc. etiam invitis. Ratio differentie inter hereditatem & legatum est, quod legatum non ut hereditas damnum & lucrum; sed lucrum tantum continet: non est n. universitas, sed donatio unius tantum & certæ rei, *§. legatarius infra t. prox. §. 1. infra de legat.* Quare legatum non excipitur, sed ad Regulam pertinet, quia dictum est. etiam invitis adquiri, & ut ait J. C. etiam dormientibus, *l. Nunquam, 31. ff. de usur. & usuc. l. Servus, 62. ff. de verb. obl.*

Sed

Sed etiam possessio.] Dictum est supra per eos qui sunt in potestate, adquire dominium, sive proprietatem, jura in rem, possessionem & obligationem, omnia deniq; jura. De possessione autem dubitari poterat, quod possessio plurimum facti habeat *d. l. Possessio. 49. & l. i. §. i. ff. de acquir. poss.* Ea autē quæ sunt facti, sunt naturalia: ita in servos quoq; & multò magis in filios facti cadunt neque ad dominum vel parentem transeunt, *l. Quod dicitur. 13. ff. de verb. obl. g. l. Qui heredi. 44. ff. de condit. & demonstr.* Respondendum, possessionē non tantum corporis & facti; sed etiam juris esse, *d. l. Possessio. 49. §. i.* & proinde neque servus neque filiusfam. possidere potest, sed possessionem adquiretam statim transferunt, *d. §. i. l. Quod servus. 24. d. r. de acq. poss.*

Unde etiam est per eos.] Quasi dicat, quia per eos possessio adquiri-
tur: est & usucapio, cujus fundamentum est possessio, ut supra dictum.

§. De is autem servis.

ADhuc de servis propriis: nunc de iis, tam quorum usumfr. habemus, quam quos bona fide possidemus. Nam supra jam explicatū, fructuarium & bonæ fidei possessorem plerumq; inter se comparari, §. si quis a non domino, 35. de rer. divis. Sic & hoc loco idem jus exponitur in servo fructuario & in bonæ fidei possessore. Jus hoc est ut hic servus quicquid adquiret ex duabus causis, puta ex re fructuarii vel bonæ fidei possessoris, & ex operis suis, id adquiret fructuario vel possessori: ex reliquis causis omnibus adquiret domino, *d. l. Alquiruntur. 10. §. de his. 3. ff. de acquir. rer. dom.* Hoc jus latè & passim exponitur, ut de fructuario, *l. Si servi. 21. & §. ll. seqq. ff. de usufruct. l. Per servum. 37. §. fructuarius. §. l. Quod. 49. l. Si is. 63. §. quod si servus. ff. de acquir. rer. dom. & passim de stipul. servor. ff. & infra. de possessore l. Liber. 19. l. Si servus. 21. l. Qui bona. 23. l. Etiam. 39. l. Quasitum. 40. l. Servus. 43. l. Quod. 49. l. Homo. 54. l. Per servum. 57. de acquirend. rer. dom. Ratio de re quidem est, quia quod ex re mea aut ejus occasione ad me venit, meum est, §. Item ea quæ ex animalibus. 19. supra de rerum divis. Dicitur operis ratio: quia & operæ quodammodo ex re ejus, cui quis servit, habentur, ut ait Ulpian. dict. l. Qui bona. 23. de acquirend. rer. dom.*

Ita si quis servus.] Ait hic per servum hereditatem aut legatum aut donationem acquiri non fructuario, sed ipsi domino, *l. Fructuario. 47. l. Homo liber. 54. ff. de acquirend. rer. dom.* Ratio, quia hæc servus acquirat, non ex re neque ex operis suis, sed ex aliis causis. Interdum tamen, puta si servus heres sit institutus, vel legatum ei relictum, gratia & contemplatione fructuarii, tum id acquiritur fructuario, *l. Si servi. 21. & l. sequ. l. Sed & si. 22. ff. de usufruct.*

Idem placet de eo.] Et sic de bonæ fidei possessore, sive possideat servum alienum, quem putat esse suum, sive possideat hominem liberum, quem putat servum suum, de quo jam dict.

Sed bonæ fidei possessor.] Differentia una inter fructuarium & bonæ fidei possessorem hic adfertur hæc: quod fructuarius semper ex duabus tantum causis adquirit; possessor interdum ex omnibus puta si servum possidendo tempore præscripto usuceperit: nam fructuarius servum illum ulucapere non potest, tum quod non possit, sed naturaliter tantum tenet. *l. Naturaliter. 12. l. Possessio. 49. ff. de acquir. poss.* tum quod est malæ fidei, id est, scit illum servum esse alienum. Jam notum est, ulucapionem sine possessione & sine bona fide non procedere, *l. Sine. 25. de usucap. & supra tit. t. de usucap.*

Non solum autem proprietatem.] Ut de suis servis, ita & de his aut Imperator, per eos non tantum proprietatem, sed etiam possessionem acquirit, scilicet ex duabus illis causis, imò & obligationem, de qua *infra per quas person. oblig. acquir.* Ratio est eadem quæ in suis, quod possessio ius in se continet, & proinde in servo non consistit.

§. Ex his itaque apparet.

Imperator quasi ab enumeratione partium, quod per illos, de quibus jam dictum, tantum acquiritur, concludit per alios, id est, per liberam personam nihil nobis acquiritur, *l. Solutum. 11. §. per liberam. 6. ff. de pig. act. §. alteri. 18. l. fra. de inutil. stip. l. Rem qua. 15. ff. de adq. poss.* Ratio huius juris est, cur inquam alteri per alterum nihil adquiratur, quia acquisitio est civilis, id est, adfert dominium: at in civilibus culpa est immiscere se alienis rebus, *l. Culpa. 36. ff. de reg. jur.* naturaliter autem licet alteri prodesse, ut solvere pro alio etiam invito, quæ solutio est naturalis, *l. Aliam. 29. ff. de novat. l. Solutio. 23. ff. de solut.* Excipiuntur duo, puta actio ex mutuo & actio hypothecaria, quæ actiones adquiruntur alii etiam per liberam personam, *l. 1. & 2. C. per quas person. l. Certi. 9. §. si nummos 8. ff. de Reb. credit. d. l. Solutum. 11. §. per liberam. 6. ff. de pign. act.* Tertiò excipitur possessio; nam & hæc nobis acquiritur per liberam personam, non tamen per quamlibet, sed per procuratorem tantum, *d. l. Solutum. 11. §. per liberam. 6. d. l. Possessio. 49 §. ult. l. 1. §. per procuratorem. 20. de adq. poss. l. Eum qui. 14. §. ult. ff. de fur. l. 1. C. per quas person. l. 1. C. de adquirend. poss.* Idem tamen est & in tutore & curatore, *d. §. per procuratorem, l. Si procurator. 13. ff. de adquirend. rerum domin.*

Sed ex ignorantibus] Quæstio est, an possessio adquiratur ignorantibus per servum domino, ut proprietatem; Et dicendum non adquiri, una causa excepta, sc. peculii, *l. 1. §. item acquiritur. l. Possideri 3. §. Ceterum. 12. l. Peregre. 44. §. quæsitum est 1. & duab. ll. seqq. ff. de adq. poss.* ubi ratio huius exceptionis redditur, quod dominus servo dans peculium, videtur & consensum illi dare, ut quicquid potest adquirit pro peculio, sive proprietatem sive possessionem, & proinde etiam hoc casu acquiritur possessio, non omnino ignorantibus, sed

tacitè

ratitē consentienti. Eademque est causa, cur hīc dicatur possessionem adquirenti ignorant per procuratorem. Nam dominus constituens procuratorem suo mandato, etiam voluntatem suam satis declarat ad omnia ipsi per procuratorem adquirenda: nam sine mandato procurator non acquirit possessionem domino, nisi ratam habuerit dominus acquisitionem: nam ratihabitio mandato comparatur, *l. Communis. 42. §. procurator. d. l. Possessio. 49. §. et si. 2. de adq. poss. Paulus lib. 5. sent. 1. de usucap.* Sic & servus domino ignorant acquirit possessionem; si dominus ratam habuerit acquisitionem. Ita videtur intelligendum, quod ait Ulp. in *l. Si me. 34 §. ult. ff. de adq. posses.* Ratio autem inter dominium live proprietatem & possessionem, cur, inquam, illa per servum domino adquiratur ignorant, hæc possessio non item, est: quod possessio habet aliquid facti, id est, ejus initium est ex facto, id est, apprehensione, quod factum quia naturale est, non potest fieri, ut dominus ignorans fingatur apprehendere, quod servus apprehendit. At dominium planè juris est, & proinde ipso momento acquisitionis transit ad dominum, *d. l. Placet. 79. de adq. heredi.* (Secundum D. Severi constitutionem.) *d. l. Solutum. 11 §. per liberam. 6.*

Et per hanc possessionem etiam, &c.] Quasi dicat per procuratorem acquiritur possessio; dominium non item, nisi per consequentias, id est, ratione possessionis vel statim, vel per usucapionem: ut ibi dicitur in textu. Sed cum per usucapionem tum necessaria est scientia domini, *d. l. Possessio. 49. §. ult. ff. de adq. vel amitt. poss. l. 1. C. eod. r.*

§. Haftenus.

Ratio ordinis hīc tantum exponitur, ea de causa, quod ordo hīc non nihil perturbatur: nam ordo hic est, ut prius explicentur acquisitiones singulares, deinde universales. Singulares haftenus sunt expositæ, partim naturales, *tit. 1.* partim civiles, sed duæ tantum, usucapio & donatio, *tit. 6 & 7.* Restant adhuc duæ, legatum & fideicommissum. Eas tamen Imperator hīc non explicat, sed rejicit in locum inferiorem, & auspiciatur tractatum de acquisitionibus universalibus, quæ uno nomine successiones dicuntur, & sunt quatuor, hereditas, bonorum possessio, arrogatio, & bonorum addictio libertatum causa. Ratio autem, cur illas duas acquisitiones, legatum & fideicommissum, non hīc sed inferius exponat Imperator, est, quod pendeant ex prima acquisitione universali, puta ex hereditate, sive ex testamento, & interdum ab intestato.

Ac prius de hereditatibus.] Prima acquisitio per universitatem est hereditas. Est autem hereditas successio in universum jus quod defunctus habuit, *l. Hereditas. 62. ff. de reg. jur.* De verbo *heredis* & *hereditatis* dicitur *infra §. item extraneus. 6. de hered. qual. & differ.* Est autem duplex hereditas, testamentaria & legitima, sive ab intestato, ut rectè hic Imperator, *l. Quam-*

diu, 39. ff. de *acquir. her.* Quare de utraque est explicandum: & prius quidem de illa, quam de hac. Ratio est, quia quamdiu speratur illa, tamdiu huic non est locus, d. l. *Quamdiu*: ut & de tutela, supra prius de testamentaria, postea de legitima explicatur. In utraque autem ordo hic tenetur, ut prius de hereditate ingenuorum; posterius de successione libertorum. Et de testamentaria quidem quinque capita videntur constituenda. Primum. Quo modo testamentum fiant, primò enim sollemnia, *tit.* 10. & 11. secundò, de testatore, *tit.* 12. tertio, de herede sive de liberis, *tit.* 13. de alio quolibet vel extraneo herede, *tit.* 14. & tandem de heredibus substitutis vulgariter, *tit.* 15. & pupillariter, *tit.* 16. Secundum, quibus modis testamentum infirmetur, *tit.* 17. & 18. Tertium caput de testamentorum effectu, sive de adeunda hereditate, *tit.* 19. Quartum caput de legatis & de fideicommissis, quæ hinc in testamento ferè fiunt, *tit.* 20. & 4 siqq. Quintum de codicillis, quæ sunt quasi testamentum quoddam, *tit.* ult. Deinde de hereditatibus ab intestato tractatus in tres partes videtur tribuendus. Nam primò, de iis qui jure civili heredes sunt ab intestato, puta sui & agnati, quique suorum & agnatorum sunt loco, *lib.* 3. t. 1. 2. 3. & 4. Secundò de iis qui jure prætorio sunt heredes, ut cognati, *tit.* 5. Tertio est de gradibus cognationum, t. 6. Ita ingenuorum hereditatibus explicatis, adjungitur tractatus de libertorum successione sive hereditate, tam ex testamento quam ab intestato.

De testamentis ordinandis, Tit. X.

TRia hinc sunt præmunienda, testamenti etymon, definitio & divisio. De primo agit Imperator, de quo mox. Definitur autè, voluntatis nostræ iuxta sententia de eo, quod quis post mortem suam fieri velit, *ita Modestinus l. 1. ff. qui test. fac. possunt.* Divisiones autem sunt variae. Nam jure antiquissimo testamentum aliud erat pacis, quod calatis comitiis; aliud belli, quod in procinctu dicebatur. deinde & hoc nostro jure testamentum trifariam dividi potest: primò ut aliud sit scriptum; aliud nuncupatum, §. *ult. infr. h. t.* Secundò, ut aliud sit civile; aliud Prætorium, §. *1. h. t.* Tertio ut aliud sit commune sive paganum, aliud militare, *de quo infr. t. proximo.* Potest & quarta divisio propter mores nostros adjungi, ut aliud sit testamentum Romanum sive civile; aliud municipale: nam moribus obtinuit, ut in testamentis sepe propriæ cujusque sententiæ potius, quam leges Romanæ spectentur, quæ de re Cujacius, *lib.* 14. *obs. c.* 12. & *consultatione* 20. quamvis id perpetram fiat: non enim mores, sed leges sive jus commune obtinere debent in testamentis, *l. Si non speciali, 19. & l. ult. C. de testam.*

Testamentum ex eo appellatur.] Hæc etymologia & olim reprehensa est ab Agellio *lib.* 6. c. 12. & nuper à Vallæ *leg. lib.* 6. c. 4. Nam testamentum non est verbum junctum, à *testando* & *mente*, sed est simplex, ut ferramentum,

mentum, cognomentum. Sed dicendum, Jurisconsultos solitos adferre verborum origines, non Grammaticas, sed civiles sive juris proprias, ut solent & Philosophi, puta ut rei potius, quam verbum notent, ut in l. i. ff. de pact. l. i. de acquir. posses. l. i. D. innum. 3. de dam. inf. l. i. Senatus. 35. §. donatio. i. ff. de mort. caus. donat. l. i. §. de novat. Quare & in testamento, quo mens & voluntas testatoris imprimis spectatur, ut indicat definitio, rectè Servius jurisconsultus verbum testamenti, alludendo dirigit ad mentem.

Sed ut nihil antiquitatis penitus.] Verba hæc paulò obscuriora id volunt, sed ne prorsus omnem antiquitatem ignoremus, ut saltem aliquid ex ea cognoscamus: & horum occasione verborum solent hic tractare locum communem de utilitate antiquitatum juris, quæ de re videatur Viglius h.

Sciendum est olim quidem.] Idem testatur & Ulpia. r. 20. qui ea jara sua ætate delisse ait.

Quorum altero in pace & ocio.] De hoc testamento Ulp. d. r. 20. & Agell. lib. i. c. 27. & Theoph. h.

Altero cum in prælium. &c.] Hoc dicebatur in procinctu à cinctu, id est, certo modo cingendi se, quo milites Romani in aciem ibant, de quo testamento Agell. d. r. 27. Cic. lib. i. de Or. & de nat. Deor. Plut. in Coriolano, Ulp. d. r. 20. Antiquitus dicebatur, Endo procinctum, teste Festo in verb. Endo. Tribonianus hic non nimis rectè vocat procinctum.

Accessit deinde tertium genus.] Quasi dicat duobus illis generibus abolitis, ut loquitur Ulp. unum cæpit esse in usu tertium. De hoc autem veteres plerique omnes meminerunt, Ulp. d. r. 20. Sueton. in Nerone. Plutar. in lib. de randa Dei vindicta. Clemens Alexandrinus lib. 5. Stromatum.

Scilicet quod emancipationem.] Ratio nominis, id est, cur hoc per æs & libram dicebatur, quod scilicet fieret per æs & libram, id est, per venditionem civilem sive imaginariam, quæ dicitur mancipatio: Omnis enim emancipatio fiebat ære & libra adhibitis, §. præterea, 6. supra quib. mod. jus potestatis so.

Quinque testibus.] Id notandum, hunc numerum testium quinque, olim fuisse sollemnem in omni mancipatione, idque propterea, quod Romæ populus universus constaret ex quinque classibus, atque ita per hos quinque testes totus populus representaretur, quemadmodum & Livius lib. 3. scribit, Romæ creatos esse 10. Tribunos plebis, binos, inquit, ex singulis classibus. Hujus meæ opinionis argumentum & hoc est, quod hi testes in testamento olim dicebantur classici, teste Festo.

Libripende] Hic quoque erat in omnibus mancipationibus per usum libræ. Varro, lib. 4. de ling. Lat.

Puberibus præsentibus.] Hæc quoque est sollemnis phrasis & usu juris, puberibus præsentibus.

Et eo

Et eo qui familiae emptor dicebatur.] Hoc ut singulare & ridiculum deridet Plutarchus, in d. lib. Testator namque hereditatem suam libra vendebat huic, qui dicitur emptor familiae, id est, bonorum sive patrimonii aut hereditatis, & tamen hic emptor ex bonis nihil accipiebat, sed heres scriptus in testamento. De hoc emptore familiae & infra § sed neque. 10.

Sed illa quidem priora duo genera.] Etiam diu ante Ciceronem, 1. pso teste, d. lib. 2. de nat. Deor. & 1. de Orat. Vlp. d. tit. 20. & Agellius d. loco.

Quod vero per aēs & libram.] Hoc testamentum, quando ortum & quando abolitum, non satis constat: id certum est, jure civili & ex interpretatione prudentum esse ortum, jam ante tempora Ciceronis, & obtinebat aetate Jurisconsultorum veterum: Vlp. d. t. 20. Cujacius putat, per Constantinum Imperatorem aut certe eo tempore desuisse esse, arg. l. 1. C. Theodos. de testamentis.

Sed praedicta quidem nomina testamentorum.] Divisio testamenti, in civile & praetorium, hic est notanda, ut ap. Vlp. d. t. 20. nam jure civili alia erat forma testamenti, alia jure Praetorio. De jure quidem civili olim triplex fuit forma, ut supra d. Hodie quae sit, exponitur, in §. sed cum paulatim. Jure autem praetorio tantum requirebantur septem testes eorumque signa. Et si autem hodie testamentum non est merè civile, sed mixtum ex civili & Praetorio, d. §. sed cum paulatim. distinguitur tamen ab hoc mixto, testamentum Praetorium, sive observatio & forma juris Praetorii, puta ut si testamentum habeat septem testes, eorumque signa, & nulla alia sollemnia, non erit quidem verè testamentum, sed tamen voluntas testatoris sustinebitur jure praetorio & heres scriptus obtinebit bona, non quidem ut heres, sed ut bonorum possessor, id est, heres Praetorius: Nam verba, testamentum, heres, hereditas, propria sunt juris civilis; non juris Praetorii. Et haec de Praetorio, quasi testamento sunt diligenter notanda, ut minus vulgo nota, ut hic l. Si testamentum. 23. l. Ex ea scriptura. 29. ff. Qui testam. fac. poss. l. Cum tabulae 7. & l. Ut bonorum. 9. ff. de bon. poss. secundum tab. l. Bonorum. 2. C. d. t. l. Si ita scriptum. 47. §. ult. ff. de heredib. instit. §. emancipatos 3. infra de exher. lib. in pr. Vers. quos autem solus, infra de bon. poss. l. Posthumus. 12. ff. de injust. rupt. & irrito testamento. Vlpian. t. 23 §. si septem. 6. Cic. in praetura Urbana.

§. Sed cum paulatim.

EST insignis §. de forma sive sollemnibus veri testamenti, de quo testamento hic duo sunt notanda: primò formam ejus ex triplici jure: civili Praetorio & constitutionum, esse compositam & mixtam: secundò formam ejus in his quinque esse positam: primò ut uno contextu fiat, id est, uno eodemque tempore nullis externis rebus interpositis, l. Heredes. 21. ff. h. t. l. Hac consultissima. 21. vers. in omnib. l. Cum antiquitas. 28. C. eo. Secundò ut adsint 7. testes,

7. testes. *l. Hac consultiſſima. 8. C. Qui test. fac. possunt. l. Si unus. 12. l. Hac consultiſſima. 21. l. In testamentis. 26. d. l. Cum antiquitas. 29. l. Nostra. 30. & ult. C. de testam.* Tercio aut testes subscribant, & ipse quoque testator, aut si is id ignoret, octavus testis eius loco, *l. Al. testat. 22. §. si quis ex testib. 4. ff. Qui test. fac. poss. l. Hac consultiſſima. 21. C. de test.* Quarto, ut testes etiam signa sua imponant siue imprimant, vel annulo signatorio, vel alio signo de quo in §. possunt. infra. Quinto, ut heredis nomen discrete in testamento exprimatur scriptum, vel manu testatoris, vel testium, quod ultimum introduxit Imperator Justinianus, *versic. sed his omnibus. l. Iubemus. 29. C. h. ut.* Jam quaeritur, an haec quinq; quae in jure vocantur sollemnia, in omni testamento sint observanda omnia. Dicendum: duas esse exceptiones, siue verius unam, puta inter Rusticos, quibus Imperator Justinianus relaxavit hanc strictam observationem, si modo eam observare non possint; alias non item *l. ult. C. de test.* Putant vulgo & tempore pestis pestem non omnia observari: ut puta quinq; testibus fiat testamentum, *ut. d. ad dict. leg. ultim. & Harum. ut. factus consilio. 20.* Sed refelluntur perspicue. *l. Si non speciales. 9. & l. Casus. 8. C. de test.* Excipitur quoque testamentum a parentibus factum inter liberos, in quo remittitur subscriptio & obsignatio testium, sed non, ut vulgo putant, numerus, *l. Hac consultiſſima. 21. §. ex imperfecto. 1. C. de test. nov. 107.* Sed hoc inter liberos hoc casu non est verum & perfectum, sed imperfectum testamentum: ut & testamentum juris Prætorii, de quo *sup.* Sed hec sollemnia in Oriente Imperator Leo, in Occidente Papæ valde mutarunt: *videatur Novel. Leonis 41. & 3. seqq.*

Et testes quidem & eorum præsentia.] Duo ex jure civili, testium præsentia & unus contextus. De priore intelligitur ex illa phras. puberibus præsentibus; de altero, ex *l. Hac consultiſſima. 21. & c. ut supra dict.* Ratio huius, id est, cur uno contextu, siue non interruptus testamēti actus esse debeat, est, quod actus civiles & sollemnes in jure sint continui, alioqui enim duo videntur, *l. 1. & l. Continui. 137. ff. de verb. obl.*

Subscriptiones autem.] Ait subscriptiones esse ex constitutionibus, puta ex *l. Theodosii. l. Hac consultiſſima. 21. C. de testamentis.*

Signacula autem & testium.] Ait signa & numerum testium esse ex jure Prætorio. De signis mox §. possunt autem. de numero testium dictum supra ex jure civili, id est, in testamento per æs & libram quinque testes, in prætorio septem necessarios fuisse, & hunc prætorium numerum in testamento mixto receptum esse, supra dictum est.

Sed his omnibus à nostra constitutione.] Id quantum esse, ut nomen heredis exprimatur, introductum à Justiniano, in *l. Iubemus. 29. C. de testamentis. ut supra dictum.*

D d

§. Possunt

§. *Possunt autem.*

Hic de signis testium exponitur. Et duo quidē de iis adferuntur. Prius, posse omnes testes etiam uno annulo signare: alterum, posse etiam alieno annulo signare. Sciendum autem veteribus suum cuiq; fuisse anulum signatorium, *l. Signatorius. 74. ff. de verb. sig. l. Argumento. 25. §. ornamento. 10. ff. de aur. & arg. leg. l. Cum pater. 77. §. Pater 21. de leg.* Quari autem solet, utrum annulo tantum, an etiam alio signo liceat uti, & ait Ulp. licere, modo habeāt impressum signum sive formam, *l. Ad testium. 22. §. signum. §. ff. h. tit.*

Possunt autem omnes testes, &c.] Testes in testamento debent singuli proprio chirographo adnotare sive subscribere, hoc modo: *L. Titius testamentum hoc Sempronii signavi, l. pen. ff. qui test. fac. poss.* propria, inquam manu quisque subscribere debet, sed alieno annulo vel omnes eodē signare possunt. Excipitur testamentum rustici, in quo testes esse possunt etiam literarum imperiti, *l. ult. C. h. t.* Id autem notandum, testamentum interdum scribi ab ipso testatore, & hoc à veteribus dicitur holographum, teste Ildoro in Etymolog. & Valentiniano Imp. no. 11. *de testamentis.* Et in hoc testamento id speciale est, ut testator non cogatur subscribere, *l. Cum antiquitas. 28. §. ult. C. de testamentis.*

§. *Testes.*

De testibus, id est, qui prohibeantur esse aut non esse testes in testamento, latē & diligenter exponit Imperator. Hi testes, ut *supradictū*, olim classici postea signatores dicti sunt, *l. Cū ab initio. 4. l. Sed si. 6. & l. seq. ff. testam. quem adm. aperian.* De his autem testibus, *l. 15. cui lege. 18. l. Qui testamentum. 20. l. Ad testium. 22. l. Cū lege. 26. & l. seq. l. pen. ff. h. tit. l. 1. C. eod. l. Scio. 14. & l. seq. l. Pater. 17. ff. de testibus, & d. tit. testamentum quem adm. aperian.* Est igitur hæc regula: Omnes in testamento testes esse possunt, exceptis iis, qui prohibentur. Qui autem prohibeantur hic diligenter exponitur tribus membris. Primo exponuntur novem prohibiti. Primus est is, cum quo non est testamenti factio, ut est peregrinus, ut est deportatus, *Ulp. tit. 22. §. 7.* Est autem notanda hæc oratio: *Est cum eo testamenti factio, vel non est,* duo namq; valet; puta habet jus testamenti faciendi, & habet jus capiendi ex testamento. Posterior notio huic loco convenit, ut *Ulpia. indicat, tit. 20.* Latinus, inquit Junianus, testis fieri potest, quoniam cum eo testamenti factio est, id est, quia heres institui vel ex testamento aliquid capere potest. Et de eo verbo *infra quoq; in §. In extraneis. 4. Vers. testamenti, de hered. qual. & differ.* sunt enim duæ orationes: *Esse cum aliquo testamenti factionem, ut hic. & aliquem habere testamenti factionem, ut d. §. 4. Vers. testamenti.*

Sed

Sed neque mulier.] Potest mulier in judiciis & contractibus esse testis in testamentis non item *l. Qui testamento*, 20. § *mulier*, 6. ff. *h. c. tit. ul.* quāvis Hotoman disputat in *quest. ill.* in nullo actu mulierem testem esse posse. Sed id non hoc jure nostro, verum Novell. Leonis 48. tandem constitutum est.

Neque impubes.] Hic in nullo actu testis esse potest, multò igitur minus in testamentis, ubi gravitas & sinceritas testium diligenter explorari solet, *l. ult. C. de fideicommissis*, *l. Trivia* 19. ff. *de testib.*

Neque servus.] Ratio est, quod testamentum est actio civilis: at juris civilis & prætorii servus non est capax, *d. l. Qui testamento*, 20. § *servus*, 7. ff. *h. tit.* In contractibus: qui non sunt civiles, servus testis esse potest.

Neque furiosus.] Nili tempore intermissionis, *d. l. Qui testamento*, 20. § *ne furiosus* 4.

Neque mutus, neque surdus.] Ratio de muto, quia testimonium perhibere non potest: de surdo, quia testatorum coram testibus voluntatem, sive hoc esse testamentum iurum testificantem, id est (ut eleganter loquebatur veteres) nuncupantem. Breviter quia testificationem aut nuncupationem exaudire non potest, *Ulp. tit. 27. mutus*.

Neque is cui bonis interdictum.] Ratio quod & hic velut furiosus & infamis habeatur, *l. 1. ff. de cur. fur.* & *l. Testium*, 3. in pr. ff. *de testib.* Nam hic propter vitæ infamiam & notam ab omni testimonio excludendus videtur, *d. l. 3. in princ.*

Neque ii quos leges iubent.] In jure dicuntur quidam veteri vocabulo intestabiles & interdum improbi, qui vulgò infames & certis legibus tales quidem sunt, ut lege 12. tab. intestabilis est, qui carmen sive libellum famosum in aliquem scribit, *l. Ob carmen*, 21. ff. *de testib.* *l. Cum legi*, 26. ff. *de testib.* Item condemnati judicio publico, puta adulteri, *l. Testium* 3. & *l. Scito*, 14. ff. *de testib.* Item condemnati iudices ob acceptam pecuniam, *l. Legi*, 5. ff. *de testib.* Videatur etiam de his verbis & Agellius. lib. 6. c. 7. & 16. c. 13.

Sed cum aliquis.] Questio fuit, an testamentum in quo servus fuerit testis, sed haberetur pro libero, re detecta firmum maneat? Et ait Imper. firmum manere, idque ex benignitate, id est, in favorem testamenti: non strictè non valeret, *l. 1. C. hoc tit.* Huic non absimilis est questio, in *l. Narbani*, 3. ff. *de offic. prætor.* puta, an acta à prætore revera servo, cum putaretur liber, rata habeantur? & ait Ulpian. haberi, *d. l. Barbarus*, 3. de qua late Hotom. in *quest. ill.* 57.

Pater, nec non is.] Alterum cap. sive membrum de testibus est, de parentibus, liberis ac fratribus, de quo capite & in *l. Ad testem*, 22. ff. *h. c. tit.* Hoc autem testamentum in jure solet dici domesticum, eoq; continetur non illi tantum, sed etiam conjuges, servi, coloni, famuli, mercenarii, id est, xui in

Dd 2

cadem.

eadem domo habitant, & ad unā pertinent familiā & hoc testimoniū in omni actu improbatur, *l. in testimoniis. 2. & l. pen. ff. de testib.* Hic autē ita distinguendū; vel testamentū est alienū vel nō, & in alieno potest & pater & filius, & duo fratres simul esse testes, *d. l. Ad testm. 22. in pr.* Ratio est: quia hic actus ad illos nō pertinet: In testamēto autē nō alieno, id est, patris vel filii fam. militis, nec filius in patris, nec pater in filii, nec frater in fratris testamēto testis esse potest; ratio est, quod hic actus eorū est proprius ac domesticus, *l. Qui testamēto. 20. §. Potestatem. 5. & seq. ff. hoc tit.* Est hoc est quod ait, *reprobatur enim &c.*

Sed neque heres scriptus.] Tertium est membrum de herede legatario scriptore, sive Icto, quem veteres serē solent adhibere dictandis & componendis testamentis, *l. pen. in fin. ff. de leg. 2. l. Dictantib. 22. C. h. tit. & de herede distinguendum.* Nam jure veteri, ut supra dictum, erant duo, heres & quasi heres, familiæ emptor, & ille testis esse poterat; hic non item, *Vlp. d. tit. 20. §. mutus.* Hoc jure sublato familiæ emptore, verus heres testis esse non potest, neque liberi, neque parentes, neque fratres eius. Ratio est, quod testamentum est actus heredis ad heredem pertinens: nemo autem in sua re testis esse potest. Quod de veteri jure dixi, est & apud Cic. in Milon. ubi ait se cum Clodio fuisse in testamento Cyri architecti & heredem & testem. Et hunc rationem adfert ipse Imperator, quod hoc totum negotium, &c. Et primo sibi quodammodo testimonia, id est, heres hodiē non est testis, quia nemo fidei testimonium præstat, *l. Nullus. 10. ff. de testib.* Secundo legatarii & fidei commissarii testes esse possunt, ut hic §. legatarius, *l. Qui testamento. 20. ff. h. tit. l. Si quis ita. 14. ff. de reb. dub. l. 3. C. Theod. de testam. & eleganter Symmachus in epist. lib. 1.* Ratio est hīc in textu, quia nō sūt juris successores: quasi dicat, quia testamentum sive hereditas nō est negotium, quod pertineat ad legatarios, sed ad heredem. Tertiō, & quartō possunt in testamento esse testes & scriptor sive notarius, & jurisconsultus sive dictator, *l. Domitius. 27. ff. hoc tit. d. l. Dictantibus. 22. C. cod.*

Post missionem.] Nam ante missionem potest pater esse testis in testamento filii familiæ, *l. Qui testamento. 20. §. per contrarium. 2. ff. hoc tit.* potest & frater, *d. §. per contrarium*, idque propter privilegium militare, *de quo infra tit. prox.*

Creditur hodiē.] Ait Imperator, hodiē totum negotium sive actum testamenti geri inter heredem & testatorem; olim autem gerebatur inter testatorem & familiæ emptorem, *Vlp. tit. 20 & hic vers. licet enim.*

Licet enim totum justale.] Exponit Imp. jus vetus & novum de testimonio heredis & familiæ emptoris. Nam jure veteri heres testis esse poterat; familiæ emptor non item: hodiē heres testis esse non potest, quia obtinet locum familiæ emptoris.

Quia non juris successores.] Notanda est hæc oratio; heredes esse
juris

juris succelliores; legatarios non esse juris succelliores, sed rei sive corporis cetti, *l. Quoties, 2 §. heredes, 12 ff. de hered. instit. l. Quadam, 9, §. Nihil, 1, ff. de edendo, l. Si rem, 6, ff. de excep. l. 1. §. illud, 13 ff. quod legatorum*. Ratio est: quia hereditas est jus quoddam univ. et sibi, & est nomen juris, *d. §. heredes, l. Hereditatu, 119. de verb. signif.* legatum est singularis rei sive certi corporis donatio, non univ. veritas, *§. 1. infra de legat. §. ult. supra tit. prox.*

Imo in quadam nostra.] Ea lex desideratur: sed idem extat, *in d. l. Qui testamento, 20, in prin. ff. hoc tit.*

§. Nihil autem interest.

Idem ait, *l. 1. de bon. poss. secund. tab.* Ratio tamen dubitandi est, quia propriè testamenti tabulæ dicuntur, ideoque in tabulis tantum, non in alia materia ordinandum videtur. Sed dicendum: primam originem fuisse in tabulis, unde & nomen remanlit, licet alia materia succellerit, ut & in aliis instrumentis & literis, quæ antiquo nomine tabulæ dici solent.

§. Sed & unum.

Id sumptum ex *l. Vnum, 24 ff. eod.* Dubitandi quoque ratio est, quia nemo duobus testamentis decedere potest, nili miles, *l. Querebatur, 19, ff. de testam. milit.* Sed dicendum, hîc unum esse testamentum; ejusque plura exemplaria securitatis causâ, *l. 1 §. si quis 5 ff. de bon. poss. secund. tab. l. ult. ff. de his quæ in res. del.* Exemplum huius rei videatur apud Suet. in Tiberio, & interdum apud Cic.

Si quis autem sine.] De testamento nuncupativo quod sine scriptis, alludens ad Græcum *ἄνευ* vocat Imperator, duo hic exponuntur: Origo & forma; nam hoc est juris civilis. Jus enim prætorium nō agnoscit testamenta nuncupativa, quia hoc jus requirit sigilla, signa testium, *ut supra dictū. l. ult. C. de bon. poss. secund. tab.* Forma hæc est, ut testator eorum septem testibus voluntatem suam palam vocemuncupet: de quo testamēto videatur, & *l. Heredes palam, 21 ff. hoc tit. l. 1, ff. de her. inst. l. ult. de codicill. l. Si ita, 8, in fin. ff. de bon. poss. secund. tab. l. Hæc consuetudo, 8, C. qui testam. fac. poss. l. In testamētis, 26, C. de testam.* Exemplum huius testamenti apud Sueton. in Caligula, c. 38. & in vita Horati per Sueton. Plutarchus in Coriolano ait, vetus testamentum in procinctu fuisse nuncupativum. Hodie multa hoc modo fiunt testamenta,

et si à notario postea in scripturam redigantur.

Da 5,

De mi-

EXPLANATIONES IN
De militari testamento. Tit. XI.

Hic quoque titulus ad sollemnia pertinet. Nam, ut illa in testamento pagani-
 co sunt necessaria; ita contra in militari non sunt id eo; hic recte &
 statim & conjunctim explicantur. Respondet autem huic titulus ff.
& C. de test. militis. Sciendum autem sub hoc tit. tantum ea, quæ ad sollemnia
 pertinent, attingi, quæ scilicet miles non cogatur observare. Sed sunt & alia quæ
 non cogitur, cum tamen pagani cogantur, puta ea quæ pendent ex stricta ra-
 tione juris civilis uti paganus non potest heredem instituere ad tempus; miles
 potest, *l. In fraudem, 15. § miles, 4. ff. hoc tit.* ut paganus fundi aut certæ rei here-
 dem instituere non potest, miles potest, *l. Dotalium 16. & l. seq. l. Militis 36. ff. hoc*
tit. ut paganus uno testamento, miles pluribus decedere potest, *l. Quæritur*
19. h. t. ut miles pro parte testatus, pro parte intestatus decedere potest; paga-
 nus non item, *l. Si miles. 6. l. Si duobus. 37. ff. h. tit. de quibus explicatur l. Miles. 2. C.*
eod. Sunt & alia id generis, de quibus tit. Dig. & C.

Propter nimiam imperitiam.] Origo hujus militaris privilegii in te-
 stamenti diligenter exponitur ab Ulp. *in d. l. 1. ff. hoc tit.* Causa autem huius
 privilegii est duplex, imperitia militum, *l. 1. ff. hoc tit. l. Quamquam. 3. & l. Militis*
15. C. eod. Miles enim arma potius quam jura scire debet, ut ait Imp. in *l. Scimus*,
fin. circ. pr. C. de jur. delib. Secundo, pericula & benemerita tali præmio digna,
l. ult. ff. hoc tit. quæ altera causa facit, ut miles improbus & ignominia causa
 dimissus, hoc privilegio non gaudeat; quia, inquit Macer, hoc præmii loco me-
 rentibus tributum est, *l. Testamenta 26. ff. hoc tit. qua de re infra. § sed hætenus.*

Neque legitimum numerum.] Debet tamen aliquos adhibere, §
plane, infra hoc tit.

Neque aliam testamentorum] Ut subscriptionem, signa, &c. Et hoc est,
 quod dicitur voluntatem militis esse pro jure, *l. 1. C. eod.* & militem nuda voluntate
 testari posse, *l. In fraudem. 15. §. Sicut. & Miles, 35. ff. hoc tit. de quo, & §. plane, infra.*

Videlicet cum in expeditionibus] Id est, in castris aut in acie. Erant
 enim olim milites perpetui, & interdum in expeditione, interdum domi,
 interdum in præsidio agentes. Ex his autem soli privilegio gaudent qui sunt
 in castris, ex constitutione Justiniani, *l. ult. C. hoc tit.* ex qua lege Tribonianus
 hoc verbum in expeditione inculcavit, in l. Constantini, *l. Militis. 15. C. hoc tit.*
 Queritur vulgò, an nostræ ætatis milites hoc privilegio uti possint? Et puto
 eos, qui pro imperio aut Repub. militant, posse; alios non item. qua de re vi-
 deatur Viglius hic & latè Vaudus lib. 2. qu. iur.

Vel in suis ædibus] Ita & vulgati & manuscripti ferè habent Quidam
 tamen ex quibusdam manuscriptis libris legunt *sedibus*: cui congruit, *l. ult.*
C. de test. mil. quæ lex conjungenda est, *dict. l. penultim. C. de testamento milit.*
 Sedes enim propriè militum dicitur, ubi milites extra castra cōmorantur,

Vegetius

Vegetius lib. 3. c. 4. l. ult. C. quib. nō obicitur. long. temp. prescript. & ita Theophil. hic Græcè legit.

Sed testari quidem & si filii familias] Ait milites extra expeditionē jure quidem militari non possē testari; sed posse jure communi, etiamsi sint filii familias; nam alioqui filii familias non milites, non possunt testari ne jure quidem communi, §. 1. *infr. tit. prox.*

§. Planè.

Adfert Imperator rescriptum Trajani de hac libertate militari, *ex. l. Divus, 24. ff. hoc tit.* Sententia ejus rescripti est, ut hoc privilegium ita accipiat, ut saltē constet de voluntate militis. Fit autem id bifariā: Nam & miles vel scripto vel voce heredem instituit. Si scripto, etiam in vagina & sanguine suo valebit testamentum, etiamsi gladio in pulvere scripserit in ipso pectore moriēs, *ut ait d. l. Milites. 15. C. hoc tit.* Si voce live sine scripto, tum homines alioqui convocandi sunt, alioqui non admittetur testamētum, ut nimirum evitetur fraus captantium testamenta.

Ut quoquo modo facta ab his] Sic loquebantur veteres, *quoquo modo velint, quoquo modo possint, quoquo modo testari fuerint, §. sed hætenus, infr. hoc tit. l. Eius, 34 §. 1. l. Lucius, 40 d. ult. ff. hoc tit. l. Quamquam. 3. & l. Milites. 15. C. cod.*

Quod & sine scriptura.] In veteribus libris est, quod & sine scriptura à non militantib. Sed in *Pad. d. l. Divus, 24.* nihil variat scriptura. Videtur tamē mihi ita legendum: *quod & sine scriptura à militantibus quoque.* Primò, quia sic habet Theophil. Secundò, quod alienum est, hæc agere de non militantibus. Tertiò, quod & falsum id est, possē id fieri à non militantibus. Quartò, quod in hoc rescripto de testamento nuncupativo hic agitur; quo pertinent hæc verba, *Si ergo miles.* Vult enim Imperator live scripto live sine scriptura testetur miles, de ejus voluntate constare debere: scripto constat per scripturam; sine scripto per testes.

Quintimo & mutus & surdus.] Hæc clausula non ad sollemnia, sed ad alia illa jura pertinet, nimirum ad testatorem. Nam paganus, neq; mutus, neq; surdus olim inquam; hodiè non semper: miles live mutus, live surdus semper potest, §. *item surdus, infr. tit. prox. l. Mutum. 5. ff. h. tit.* Hæc autem intelligenda sunt de eo, qui casu dum militat factus est surdus aut mutus: nam natus talis non recipitur in numeros.

§. Sed hætenus

Hicredit Imperator ad hoc privilegium & iterat, quod supra dictum, ei locum esse, quamdiu sunt in expeditione, & quamdiu militant; id
enim.

enim nūc hīc addit. De expeditione jam dictum; de altero ait Imperator, post missionem privilegio non esse locum; sed addit testamentum ante missionem factū militariter, etiam post missionem valere & durare, non tamen diutius anno; quod de anno, ut & privilegium ipsum cōstitutionibus principum est constitutum, *l. Si certarum, 17. §. ult. l. Quod, 21. l. Testamenta, 26. l. Eius, 34. §. 1. l. Militis, 36. §. ult. l. Quod dicitur, 38. ff. h. t. l. Similes, 92. ad leg. Falcid.*

Post missionem verò.] Intelligit honestam & causariam, ut ob valetudinem. Est enim triplex missio: honesta, causaria, & ignominiosa sive turpis: illis datur annus; huic non item, *l. Sed & S. §. Qui autem, 3. ff. de excusat. tutor d. l. Testamenta, 26. l. Quod dicitur, 38. ff. hoc tit.*

Quid ergo si intra.] Questio hæc sumpta ex *d. l. Quod dicitur, 38. ff. hoc tit.* Verbi gratia: miles Titium heredem ita instituit; Titius heres esto, si Doctor factus fuerit. Miles post testamentum dimittitur & intra annum moritur. Post annum Titius fit Doctor, quæritur, an ad eum pertineat hereditas? Videbatur non pertinere, quia conditio post annum missionis demum existit: Sed contra respondit Paulus, *d. l. Quod dicitur, 38.* credo propter mortem militis, qui in ea voluntate ita decessit.

Sed etsi quis ante militiam.] Modò dictum de testamento sive eius vi & potestate, post militiam eam durare annum: nunc de testamento ante militiam non jure, id est, non observatis sollemnibus, facto, an per militiam subsequentem confirmetur? Et ait Imperator non aliter cōfirmari, nisi miles jam factus, signo aliquo ipse illud comprobarit, ut resignando, addendo aliquid, *l. Tribunus, 20. §. 1. & l. In fraudē, 15. §. Testamentum, 2. ff. hoc tit. l. Titius, 25. d. l. Quod dicitur, 38. in fin. ff. hoc tit. l. Conficiuntur, 8. §. Si potest, 3. ff. de codicillis;* sic enim verba dicit *l. In fraudem, 15. §. 2.* si militis voluntas contraria nō sit, videntur accipienda: quasi dicat, si voluntas militis aliqua apparuerit, quæ testamento ante militiam facto non sit contraria.

Denique & si in adrogationem.] Hæc quoque clausula non adhuc sollemnia; sed ad alia illa jura pertinet. Nam jure communi testamentum capitis diminutione fit irritum, §. alio, *infra quibus modis testamentum infirmit. militare non item. l. Qui iure, 7. & 2. legibus sequentibus, l. Miles, 22. & l. seq. ff. hoc tit.*

§. Sciendum est.

Hic §. non pertinet ad testamenta militum; sed ad testamenta eorum, qui militibus sunt similes, sive qui habent peculium quasi castrense, ut sunt proconsules, præfecti legionum, præsides, ut sunt advocati, memoriales, magistri liberalium artium; nam neque hi, neque illi propriè sunt milites, *l. Quod constitutum est, 21. ff. hoc tit. l. 1. ff. de bonorum possess. ex testamento militu.* De his igitur ita constituit Imperator Justinianus: eos, etiam

genti sint in potestate, posse quidem testari, ut & miles extra castra; sed jure
communi id est, observatis sollempnibus, *l. ult. C. de inoffic. testam.*

Iam anteriores leges.] Mirum hoc est hic dici peculium quasi ca-
strense etiam legibus veteribus, id est, Jurisconsultis fuisse notum; cum ta-
men supra demonstratum sit, id introductum à Theodosio minore; quam-
vis ejus mentio in Pandectis inculcata quatuor in locis reperiatur, *l. 1 §. nec
castrense, 11. ff. de collat. bon. l. Bona §. Dari §. ff. de bon. poss. l. 1 §. in fili, 6. ff. ad Treb.
l. Filiusfam. 7. in fin. ff. de donat.* Sed videtur Tribonianus interdum vel obli-
vione, vel glorie cupiditate quadam adrogare Justiniano jam ante recepta;
& contra attribuire veteribus reperta demum à recentioribus.

Et hoc quibusdam permissum] ut Praecons. ut praefectis legionum,
&c. quibusdam non ut advocatis. At Imperator Justinianus jam id omni-
bus permittit quasi castrense peculium habentibus, ut possint testari, licet
hinc in potestate: sed jure communi non militari, *l. ult. C. de inoffic. testam.*

Quibus non est permissum facere testamen- tum. Tit. XII.

HUIC titulo respondet titulus Pandect. & C. qui testam. fac. poss. In ff. uno
tit. continentur, *quibus & in C. duobus*, puta de personis testantium,
testatorum & de forma sive sollempnibus: & de illo quidem in ff. & C.
prius; hic posterius agitur: Ratio ordinis D. & C. exponitur à Caio *l. sequa-
ramus. 4. ff. qui testam. fac. poss.* Aitenim, si queratur, an valeat testamentum, in
primis querendum, an is qui fecerit testamentum, habuerit testamenti factio-
nem: deinde an secundum regulas juris civilis testatus sit, quia non ante iuris
ratio, quam persona querenda est, *l. Quidā, 14. de ju. cod.* Ratio ordinis Institu-
tionum, hoc est, cur prius de sollempnibus quam de testatore ipso agatur, haec
est, quod Imp. in gratiam tyronum exponere voluit originem, mutationem,
& genera testamentorum: quae exponi non poterant, quin eadem opera &
sollempnia exponerentur: Recte autem, *quibus non est permissum*, &c. sunt e-
nim hi per pauci; quibus cognitis intelligitur reliquis omnibus permissum
esse, arg. *l. Cum praetor, ff. de judic. l. Qui accusare. 8. ff. de accusat.* Exponuntur au-
tem hic novem: filiusfam. servus, impubes, furiosus, prodigus, mutus, sur-
dus, excus, & filiusfam. Sunt & alii qui prohibentur ut obles, *l. Obsoles, 11. ff.
qui testam. fac. poss.* ut incertus aut dubitans de statu suo. *l. Qui in testamento, 14. C.
l. seq. d. tit.* ut Monachus, ex Nov. 5. uno casu excepto puta inter liberos, reli-
ctatamen Monasterio virili portione (id est, equali) Nov. 123, ut damnati ob
crimen aliquod, ita ut vel civitatem vel libertatem amittant. *l. Eru & in fi. C.
l. sequ. ff. qui testament. facere poss.* ut ob crimen famosum damnatus, quia fit
intestabilis. *l. Is cui 28. §. 1 d. tit. l. quo pertinent & haeretici, item peregrini ad*

Et est.

est, non cives Rom. Olim quoque prohibeantur Latinus & is, qui dediti-
orum numero, *Ulpian. tit. 20. §. Latinus*. Sed hos sustulit Justinianus, §. *liber-*
timorum, & seq. *supra de libert.*

Statim enim hi qui alieno juri subiecti sunt] Duo hic exponuntur :
filiusfamilias & servus. Sed de filiofamilias tantum agitur, quia de servo
notum est negotium, qui juris civilis plane est expertus, & nihil habet in bo-
nis, de quo testari possit. Excipiebatur olim servus publicus populi Rom. ut
notarius, ut medicus, is enim habebat jus testamenti faciendi ex dimidia par-
te peculii sui, teste *Ulpian. tit. 20. §. ult. de filiofam. hic & l. Qu. 6. l. Filiusfam.*
16. l. Si filiusfam. 19 ff. qui test. fac. poss. l. pen. C. de l. Tam. 25. §. 1. ff. de mortis
causa don. ut. & supra §. 1. & ult. tit. prox. & tit. cod. de testamento militum, in ff. pass.
Ratio huius juris est, quod filiusfam. nihil suum habet, ut testari de eo possit, *ut*
Ulpian. d. tit. 20. §. filiusfam. Hodie tamen filiusfam. multa habet, ut peculium
castrense & quasi, ut bona adventitia, quorum ad ipsum proprietatem, ad patrem
ususfructus tantum pertinet. Queritur itaque an de his testari possit? Et
de castrensi peculio hic docetur posse, de quasi castrensi item posse, *d. est su-*
pra, §. *ult. tit. prox.* de adventitiis gravis est quaestio inter Dd. Sed verius est
non posse, quod nusquam id lege sive quaestione exprellum reperitur, ut de
castrensi, & de quasi. Queritur quoque si pater ei permittat vel de adventi-
tiis vel etiam de profectitiis? Et certum est non posse; contra fit in donatione.
Nam filiusfam. permittu patris donare potest; testari non potest, *l. Tam. 25.*
ff. de mort. caus. don. Ratio differentiae: quia testamentum est juris publici: do-
natio privati, *l. Testamenti. 3. ff. qui test. fac. poss. l. Quod bonus. 15. §. Item. 1. ff. ad*
leg. Falc. Nec obstat, quod ait Cic. pro Crec. pacta & testamenta esse res priva-
tas, ut & indicat *l. Tabularum. 2 ff. test. quem ad. aper.* ubi tamen publicum po-
tius instrumentum dicitur. Nam verum quidem est testamentum, ut & ma-
trimonium, esse juris privati; sed formam habere à jure publico, id est, legibus
praescriptam, quam privato non licet mutare. Ejus generis sunt pleraque civilia,
ut tutela & etiam naturalia sive juris gentium quaedam, ut manumissio. At
donationes & contractus formam habent juris gentium, quamvis donatio
civilis est acquisitio, *ut supra dict.* Quare cum lege *puta 12. tab.* tantum sit, ut
is tantum testetur, qui bona habet ei; id lex permittat, non est privati id alii
permittere qui non habet. Praeterea haec permissio repugnat naturae testa-
menti, quae est, ut per se testamentorum jura sint firma, nec pendeant ex alie-
no arbitrio aut permittu, *l. Illa institutio. 32 ff. de here. instit.*

Exceptis eis quos.] Id est, iis, qui habent quasi castrense peculium,
§. *ult. supra tit. proximo.*

Et praecipue militibus.] Dictum est *supra*, militum haec duo esse sum-
ma privilegia: Unum, ut sine sollemnibus aliisq; regulis juris non observa-
tis.

tis testamentum facere possint, de quo dictum supra tit. prox. alterum est, quo miles etiam filiusfam. possit facere testamentum, de quo hic potissimum agitur, & dicitur quoq. §. 1. & 2. tit. prox. Hoc autem privilegium militibus præmi loco tributum est, l. testamenta. 26. ff. de testamento mil. Prius & simplicitatis live imperitæ causâ & præmi loco illis datum est, ut supra dictum.

Quod quidem jus ab initio, &c.] Ait hoc privilegium non tantum militantibus, sed etiam dimissis à militia, id est, veteranis competere, quo differt à priore, quod tantum competit militantibus, usq; in expeditione.

Tam ex auctoritate.] Hic locus de origine huius juris ut singularis est notandus, quod alibi non reperitur, tantum ait Ulp. tit. 20. §. filiusfam. D. Augustum huius juris primum esse autorem; reliquorum Nervæ, Trajanæ, & Hadrianæ non meminit. Sed Juvenalis Satyr. ult. qui sub Nerva & Trajano vixit, ita ait: *sola præterea testandi militibus jus vivo patre datur* quibus verbis confirmatur, quod hic ait Imp. de Hadriano: nam Juvenalis ait hoc jus solis militibus datum fuisse, nimirum ante Hadrianum.

Si vero intestati.] Locus hic ut insignis notandus est de jure peculii castrensis. Nam filiusfam. in vita ejus est dominus, & etiam moriens si testamentum faciat, sed sine testamento si moriatur, recidat ad patrem ut aliud quodlibet peculium, non tanquam hereditas. Et hoc est, quod ait jure communi, id est, jure peculii, non jure hereditatis l. 1. & l. si filiusfam. 2. ff. de castrensi pecul. l. quod. 3. & l. seq. C. de bon. qua lib. Una est exceptio, quam hic indicat Imperator in verbo *nullis liberis vel fratribus* nã hoc casus est, si relinquat liberos vel fratres, pater peculium nũ occupat in solidum jure peculii, d. l. 3. & 4. C. de bon. qua lib. & l. ult. C. communia de success. liberi enim patrem planè excludunt, fratres cum patre æqualiter succedunt, Novell. 118. Est autem magna differentia jure peculii an hereditatis ad patrem recidat: nam jure peculii statim & ipso jure remanet apud patrem: at jure hereditatis pater cogereatur adire; nam sine additione hereditas non acquiritur, neq; etiam ad heredem transmittitur, l. 1. §. in novissimo, §. C. de cad. toll. Est & altera differentia, quod jure peculii pater non tenetur in creditoribus, quam quatenus est in peculio, §. præterea. 4. infra quod cum eo qui in al. potestate, &c. At ex hereditate tenetur in solidum, nisi fecerit inventarium, §. extraneus, §. infra de her. qual. & differentia.

Neque patre mortuo cum fratribus commune, &c.] Triâ adfert, ex quibus intelligatur hæc peculia castrensia esse propria filiorum familias. Primum, quod ea pater ipse non possit attingere & liberis adimere; quod tamen in aliis peculii potest. Secundum, quod creditores patri eadem non possint aut vendere aut possessionem eorum petere; cum tamen non militum peculia possint occupare tanquam bona patris debitoris. Tertium quod hæc non conferantur fratribus patre mortuo dividendis paternam hereditatem; sed habeant ea præcipua, l. 1. §. nec castrense, 15. ff. de collat. bon.

Ee 2

Exce.

Exceptis videlicet iis.] Id est, exceptis bonis adventitiis, quorum non proprietas, sed ususfructus tantum in bonis parentum computatur, §. 1. *supra*. per quas person. nob. adq.

Præter hos igitur.] Ait testamentum à filiofamilias pagano factum non valere, imò etiam si delinat esse filiusfamilias, non convalescere, l. Nemo. 11. C. qui testam. fac. poss. l. Si filiusfamilias, 19. ff. qui testam. fac. poss. Sic & mox de impubere & de furioso, & in d. §. Si filiusfamilias, de servo dicitur, puta si illi testamentum fecerint, & postea vel pubes, vel sanæ mentis vel liber fiat, testamentum tamen non convalescere, d. l. Si filiusfam. 19. Ratio est, quia in testamento ut sint iusta, maximè spectatur initium, quamvis præter initium, id est, tempus testamenti, etiam tempus mortis, & eo amplius etiam tempus additionis, hoc est, tria tempora, spectari soleant, §. in extraneis. 4. infra de her. qual. & differ. Jam ex regula juris, testamentum sive institutio, quæ initio non valet, ex post facto convalescere non potest, l. Omnia, 201. & l. pen. ff. de reg. jur.

Præterea testamentum facere.] De impuberibus est l. A qua ætate, 5. & d. l. Filiusfam. 19. ff. qui testam. fac. poss. l. Si frater, 4. C. cod. l. ultim. C. de testam. milit. Si cum, 2. C. quando provoc. non est necesse. Vlp. d. tit. 20. §. impubes. & §. femina. Ratio est, quod nullum eorum, &c. sive ut ait Ulpian. quod nondum plenum animi iudicium habent. Excipiebantur olim Vestales virgines, teste Agellio, & hodie Moniales, ex l. Constantini teste Soz. libr. 1. Sed ea per Justin. abrogata censi dicitur, in d. Nov. 5. qua ius testandi ademit Monachis etiam puberibus.

Item furiosi.] De iis est l. Furiosum, 9. C. qui test. fac. poss. Ratio est, quod testamentum est testatio mentis, sive voluntatis nostræ sententia, quæ nulla est in furioso, & proinde in testatore non corporis sanitas, sed mentis integritas exigenda est tempore testam. l. In eo, 2. & l. In adversa, 17. ff. qui test. fac. poss. Potest tamē furiosus tempore induciarū, id est, cum remittit furor, facere testamentum, d. l. Furiosum, 9. Ubi Imp. Iust. id constituit; cum antea dubitaretur: & hoc est quod ait, furiosi autem. &c.

Certe eo.] Ait testamentum ante furorem rectè factum, non infirmari furore superveniente, l. ultim. de injust. rupt. & irrit. test. l. 1. §. si quis autem, 9. ff. de bon. poss. secundum tab. Ratio est, quod furor, ut & bona fides, & sanitas mentis, est facti, l. Bona fides, 48. ff. de acquir. rerum, dom. At quæ sunt facti, non infirmant ea quæ sunt juris, ut est testamentum, l. Patre furioso, 8. ff. de his qui sui vel alieni iur.

Neq; ullum aliud.] Ut matrimoniū, tutelam, contractū, obligationem, usucapionem, dominiū, patriam potestatem, magistratū, d. l. Patre furioso, 8. l. a quo, 70. §. si furioso, 4. ff. de fideiuss. l. Iusto, 4. §. cū qui, 6. ff. de usurpat. & usufructu. Ratio est eadem: quod scilicet furor, qui facti est, sive naturalis, non tollit ea

lit ea

lit ea quæ sunt civilia, aut quæ sunt juris live juris facta, ad l. *Patre furioso*, §. 8. ult. *supra de leg. ag. tut.*

Item prodigus. Idem ait l. *Iscus*, §. 8. ff. *qui test. fac. poss.* & Vlp. d. rit. 23. §. *mutus*. Ratio est, quod prodigo tali, id est, cui bonis interdictum est, interdictum est commercium, id est, nihil alienare potest, & tanquã pro nihil habente censeatur & proinde ipsi furioso quo ad bona comparatur, l. *Huic*, §. 12. in fi. ff. *de tut. & cur. dat.* Notandum est autem, quod ait, *prodigus cui bonus interdictum est*, inde enim pendet ratio: & contra inde pendet quod adiungit Imperator, prodigum ante interdictionem posse testari, quia scilicet ante interdictionem habeat jus alienandi & bona sua administrandi: interdictione autem sit à magistratu, l. 1. ff. *de cur. fur.*

S. Item surdus.

Dictum est suprâ, in testatore non exigi sanitatem corporis; quare etiam manu captus testari potest, l. *Qui manus*, 10. ff. *Qui test. fac. poss.* Potest enim heredem nuncupare. Sed de his tribus vitiis corporis, surdi, muti, & cæci, quæsitum semper fuit, & olim surdus & mutus non poterat facere testamentum Vlp. l. t. 20 §. *mutus*, nisi id à principe impetrarent, l. *Qui*, §. 8. *surdus*. & l. seq. ff. *Qui test. fac. poss.* l. *Filiusfam.* 16. d. t. De muto ratio est, quod verba nuncupationis non potest loqui: de surdo, quod verba familiæ emptoris exaudire non possit, ut ait Vlp. d. §. *mutus*. Sed Imperator Justinianus hæc aliter constituit & distinguit; ut si quis sit surdus & mutus simul, siquidem natura, non possit testari; si verò casu, & scribere possit, ut tunc possit testari; vel est mutus tantum, siue casu siue natura, & poterit testari in scripto, si norit scribere; vel est surdus tantum siue natura siue casu, & hic sine dubio potest; ita distinguit Imp. in l. *Discretus*, 10. C. *Qui test. fac. poss.* Et hoc est quod ait, unde nostram constitutionem.

Utique autem de eo] Ait surdum; non surdastrum prohiberi: mutum & non balbum & tardè loquentem.

Sæpe enim literati homines.] Videatur Plinius lib. 10. c. 19. Et ait Justinianus, in d. l. *Discretus*, 10. ex Jurisconsulto Celso, nullum esse qui penitus non exaudiat, si quis supra cerebrum illius loquatur.

Sed si quis post] Ait testamentum jure factum his vitiis supervenientibus non infirmari. Ratio ut de furore, quia sunt facti & naturalia; sed vitia juris, ut capitis deminutio, testamentum ante factum etiam jure infirmant; de quo infra t. *Quib. mo. test. inf.*

Cæcus autem.] Olim cæcus poterat testamentum facere teste Paulo lib. sen. 3. t. 4. potest & hodiè, sed tantum per nuncupationem, adhibito præter septem testes etiam tabulario: quod constituit Justinus, pater adoptivus Justiniani, l. *Hæc* consultißima, 3. C. *Qui testam. fac. poss.*

§. Eius qui apud hostes.

Captus ab hoste non potest facere testamentum. *l. Eius qui. 8. ff. Qui test. fac. post.* Ratio est perspicua, quia est servus hostium, § *si ab hostibus. 5. supra Quib. mod. in pot. sol.* Quare causa quoque est, cur obsecres testari non possit nisi ei permittatur a principe. *l. Obsides. 11. ff. Qui test. fac. post.* sunt enim & in quasi servi & captivi. *l. Obsidum. 31. & l. seq. ff. de iure fisci.*

Sed quod dum in civitate fuerat,] Aut testamentum ante captivitatem & recte factum non tolli captivitate superveniente, sed manere firmum, *l. l. ge. Cornelia. 12. ff. Qui testam. fac. post. l. In omnib. 13. ff. de capt. & post. l. 1. vers. l. Qui uxorem. 15. ff. de iust. rap. & irr. testamentis.* Huc obstat, quod testamentum servitute infirmatur, § *alibi. 4. infra quib. mod. test. infir.* Sed respondendum, casum captivitatis excipere id est, servi per captivitatem testamentum non infirmari sed manere firmum ex *l. Cornelia. si captus apud hostes maneat: hac enim lege testamenta eorum, qui in hostium potestate decessissent, confirmata sunt; credo in primum militum, d. l. Qui uxorem, & d. l. In omnib. l. Filiusfam. 18. ff. de leg. 1. l. In 9. & 4. in si ff. de usurp. & usuc. & d. l. l. ge. Cornelia. Quid ergo si redierit? Jam sine dubio testamentum valebit iure scilicet postliminii: hoc enim iure postliminii capti ab hoste domum reversi omnia pristina jura recuperant, ut patriam potestatem, ut bona, ut tutelam, ut testamenta. Breviter, omnia jura sive quae sunt juris, non quae sunt facti, ut possessionem, uxorem, &c. ut dicitur supra d. § *si ab hostib.**

De exheredatione liberorum, Tit. XII I.

Huius tituli respondet titulus, ff. *de lib. & post. & t. C. de liber. prater. & t. de post. her. inst.* Ordinis ratio est in primis vel bis.

Non tantum ut omnino valeat.] His verbis ratio ordinis exponitur; adhuc enim explicatum est de sollemnibus, & deinde de testatore: Nam in primis animadvertendum diximus, quis sit testator. *l. Si queramus. 4. qui test. fac. post.* Sic & hoc jus de exheredatione liberorum inter ea, quae ad ordinanda testamenta necessario desiderantur, principale esse ait Gajus *l. Inter. 30. ff. de lib. & post.* Ut enim ommissio unius testis, aut signi aut subscriptionis, vitiat testamentum: ita & huius juris ommissio, id est praeiunctio liberorum, quam possunt & hac ad caput de heredibus referri, puta de heredibus suis, ut tit. prox. est de hered. extraneis (non suis.)

Sed qui filium in potestate habet.] De hoc iure liberorum Imper. hic diligenter distinguit liberos in quinque genera: jam natos, postumos, eos qui postumorum loco, emancipatos & adoptivos: & hoc amplius primum genus in duo, puta in filios & in alios, id est filias, nepotes, neptes, &c. Itaque

primum

primum hic de filio hanc adfert regulam, eum vel heredem instituendum; vel nominatim exheredandum: alioqui, id est praterito eo testamentum patris esse inutile, *l. Et si. 3. l. Si filius. 7. l. In suis. 11. l. Si postumus. 14. & l. seqq. l. Filius. 28. l. Inter cetera. 30 ff. de in. rap. arr. & l. l. Filio. 17 d. 1. l. p. t. 22 §. sui. & §. filius. Ratio huius juris, cur inquam filius sit institui debeat, vel exheredari, id est, cur prateriri non possit, videtur huc esse: quia hereditas patris est quoddammodo ipsius filii, etiam vivo adhuc patre, *l. In suis. 11 ff. de l. b. & post.* sive quod idem valet quia filius est quasi dominus vivo adhuc patre. Sed dices. Ergo non debeat exheredari. Respondet Paulus, ideo posse exheredari, quia, inquit, etiam occidi poterat, hoc est, cur exheredari possit, causa est patria potestas, *l. l. In suis. 11. de lib. & post.**

Alioqui si cum.] Notanda sunt hæc tria verba: instituere heredem, exheredare sive exheredem facere & praterire. Instituere heredem est, suo loco alium ponere dominum; nam instituere est ponere sive collocare. ut instituere arbores, vites, apud Var. & instituere filium, pro adoptate, quod greci vocant *νόμιον* ad est ponere, ut Cic. *pro domo* loquitur, *Hotom. ad int. 1. de vulg. subst.* putat instituere esse, non ponere sed fingere & parere sibi, sed, ut dictum, non rectè; heres idè est quod dominus, §. *item extraneus. 6. infra de her. qual. & deser.* Cui contrarium est exheredare, ut & hæc, heredem scribere; & exheredem scribere apud Ciceronem, *1. de Or.* & in iure sunt contraria. Praterire autem est omittere silentio, id est neq; instituere neq; exheredare, §. *eadem. 12. infra, de her. qua ab int. est. deser.*

Adeo quidem ut &.] Idem ait Paulus, *in l. Si filius. 7. ff. de lib. & post.* Ratio, quod scilicet ab initio, &c. de qua ratione, d. *sup. t. pro. v. res. prater hoc igitur, &c.* Hæc ob stare videtur *l. Filio. 17 ff. de in. rap. & arr. test.* ubi praterito filio volunta tamen testatoris sustinetur, si filius repudiet hereditatem: sed id ex bono & æquo contra regulam juris propter repudiationem filii receptum est.

Sed non ita de filiabus.] Nunc de filiabus, nepotibus ex filio neptibus, pronepotibus, &c. ait eorum prateritione testamentum non esse inutile, sed datum iis fuisse jus ad crescendo. Adfert enim duas differentias inter filium ac filiam & nepotem &c. Prima est, quod filii prateritione testamentum sit nullum; filia ac nepotis non item *Idem aut v. p. d. t. 22. §. ex suis. §. filius & §. nepotes. & l. Maximum. 4. C. de lib. prater. & hæc.* Altera: quod filius non nisi nominatim exheredari potest, quod modo omisimus. Filia, nepos, &c. etiam non nominatim, id est, inter ceteros exheredari poterant, *l. 1. & 2. seqq. ff. de lib. & post. d. l. Maximum. 4. & l. p. d. tit. 22. §. ex suis. §. filius & §. nepotes.* Ratio utriusque differentie, quam & Paulus, *lib. 3. t. 4.* & Gajus, *tit. 11.* & Majoranus *Imp. no. 8.* & Theophilus: hæc latius commemorant, hæc esse videtur, quod filius magis sit idem cum patre, quam vel filia,

quæ

que exit de familia, vel nepos, qui longius abest, & proinde olim in emancipatione erat & inter filium ac filiam, nepotemque differentia, quod filius ut arctissimo vinculo patri coniunctus, & velut unus cum eo, non nisi minima emancipatione liberari poterat patria potestate, cum filia & nepos liberarentur una duntaxat l. *Verum*. §. *filia*. ff. *de in iust. rup. & in test.* que differentia in emancipatione, l. 12. *tab.* & interpretatione prudentium introducta fuit, l. *p. 1. 10 in prin.*

Et aliis per virilem.] Id est nepotibus, neptibus, pronepotibus ex filio: nam qui per femininum sexum descendunt, id est, nepos ex filia, &c. non sunt in potestate, & proinde præteriri possunt.

Antiquitati fuerat.] Notandum Imperatorem uti his verbis, *fuerat, fuerant, infirmabatur, &c.* quia has duas differentias tollit ipse l. *imp. infra §. sed hæc quidem vetustas.*

Jus autem ad crescendi eis.] De hoc jure Ulp. d. t. 22. §. *ex suis, restit. scriptis*, Gajus d. t. 11. & Paulus d. t. 4. & Theoph. hic. Summa hæc est; ad crescebant suis quidem heredibus in partem virilem; extraneis vero in dimidiam: ut pater habet duos filios & filiam: filios instituit; filiam præterit, filius uterque institutus est in trecentenos aureos: Sic filia utrique auferet centenos, siue ad crescet illis, & adjugetur, ut æqualem habeat portionem, id est, ducentenos; quantam habituri sint filii. At cum extraneis plus habet, puta dimidium: ut Titius habens filiam, ea præterita instituit Gaium & Marcum extraneos heredes, singulos in quinquaginta. Hic filia illis ad crescet, id est, sola auferat illi 50. ut reliqui duo extranei singuli tantum habeant 25.

Sed nec nominatim.] Hæc est altera differentia, de qua jam dictum

Nominatim autem.] Duplex formula exheredationis diligenter notanda est: una est quæ fit nominatim altera, quæ inter ceteros. Nominatim est ea, quæ fit expresso nomine, vel signo aliquo quod sit nominis locum: ut est filius Cocles meus, filius Claudus, Miles, jurisconsultus, filius ex Seia natus, &c. Nam demonstratio est vice nominis, §. *huic proxima* 30. *infra de legat.* l. 1. l. 1. 2. & 3. ff. *de lib. & post.* Inter ceteros dicitur ea, quæ fit hoc articulo ceteri, hunc in modum: Marcus filius meus heres esto; ceteri exheredes sunt l. *Lucius* 53. ff. *de her. inst. l. Paterfam.* 44 d. t. non enim, ut vulgo quidam putant, inter ceteros est exheredatio, si quis habens plures liberos, ita dicat: unum de liberis meis exheredo: ea namque exheredatio non valet, puta quia cum plures quis habet liberos, nomen exheredati exprimendum est, sed si unum habet, non est, ut h. & l. *Nominatim*. 2. ff. *de lib. & post.*

§. Postumi.

Nunc de exheredatione postumorum, e quibus hæc primum est regula: postumos vel instituendos esse vel exheredandos, præteritio-
ne tamen

ne tamen eorum testamentum non reddi inutile, sed eorum agnatione rum-
pi. *l. Placet 4. & 2. ll. seqq. l. si quis postumos. 9. & l. seq. l. Quod dicitur. 12. & 2. ll. seq.*
ff. de lib. & post. Ratio hujus juris cur sint instituendi vel exheredandi, eadem
est, quæ de jam natis: quia & hi, licet in utero, tamen cum de eorum com-
modo agitur, pro jam natis habentur, *l. pen. ff. de his, qui sui vel al. jur.*

Et in eo par omnium conditio. Ex his verbis notanda est differen-
tia inter postumos & jam natos, eaque triplex. Prima filio nato præterito,
testamentum esse inutile, nepote aut filia præteritis non esse: at postumo tam
filio, quam filia ac nepote præteritis semper valere testamentum, *ut h. in vers.*
& in eo par omnium conditio est. Secunda quod postumæ, sive filia, sive ne-
ptes, si exheredebantur inter ceteros, cogebatur testator illis aliquid legare,
sed si filia jam nata, aut nepti ex filio nihil legabat, *vers. sed feminini quidem se-*
xu. Tertia quod postumi non tantum filii, sed etiam nepotes ac reliqui ma-
sculi, ut pronepotes, &c semper sunt nominati exheredandi; at in jam na-
tis erat differentia inter filium & nepotem; vel masculos, hic.

Quod & in filio postumo. Ratio cur postumi præteritione testamen-
tum non sit inutile, est, quia incertum sit, an postumus nascatur. Quare re-
ctius videbatur, ut testator certum quem vellet heredem scriberet, idque
testamentum ita maneret, donec casus ille incertus existeret. Ratio quoque,
cur hic in postumis non differat nepos à filio, cum in jam natis differat, su-
menda est ex ea ratione de filio jam nato: nam quæ ratio est in filio, quia sci-
licet sit quasi dominus vivo patre, & ei conjunctissimus; ea non habet locum
in postumo sive filio sive nepote, quia nondum sint.

Ideoque si mulier. Ait testamentum, postumo non nato per uxoris
abortum, non rumpi. Quid ergo, si ex secto ventre sit editus? Et certum est,
rumpere, imò si non integrum animal sit editum, cum spiritu tamen, *l. Quod*
dicitur. 12. ff. de lib. & post. monstrosus tamen partus, non magis rumpit, quam
mortuus, id est, pro nullo habetur *l. Quod certatum est. 3. C. de post. her. inst.*

Sed feminini quidem sexus. Altera hæc est differentia inter natos
& postumos, quod his feminis præteritis aliquid legari debebat, illis non
item, *ut supra dictum.* Ratio hujus differentia exponitur ab Imp. ne videren-
tur præteritis esse per oblivionem, id est, ut legato testator indicaret, se me-
morem fuisse postumæ, cujus ut nondum natæ oblivio facilis est.

Masculos vero postumos. Tertia differentia, cujus eadem est ratio,
quæ secundæ de legato: nam & in hac tertia poterant olim etiam inter ce-
teros exheredari nepotes, & pronepotes cum adjectione legati, quam-
vis tutius & usitatus fuerit eos exheredari nomi-

nati, *ut ait l. piam. d. t. 22. §.*
nepotes.

Ff

J. Po-

DE postumistria breviter sunt notanda; verbum, definitio, & divisio. De verbo ejusque origine disputat *Agellius lib. 12. cap. 16. Cuius lib. 3. observ. cap. 4. Guilhelm. Canterus lib. 2. nov. lect. c. 18. Vulgo à post & humus*, quod is, qui natus est post patrem humatum. Sed ea ratio refellitur. Primo quod sine h. scribitur tam in Pandectis Fl. quam in aliis antiquis codicibus & monumentis, & etiam à Græcis, ut sæpe apud Plutarchum, quod & Sigonius in Livium notavit. Secundò, quia postumus idem est, quod ultimus, deductum à post, ut ultimus ab ult, ut citimus à cis. Unde & postumare Tertull. in lib. de resurrect. carnis, prosequi, cui opponit anticipare, & postumatum opponit principitai. Quare & Ulp. postumos interdum vocat posteriores, l. Postumi 3 ff. de iust. rup. & irr. test. Eligitur postumus propriè is, qui postremò, id est, post patris mortem nascitur. Sic enim & Festus & Plutarchus in Sylla & Coriolano, & Varro lib. 4. de ling. lat. definiunt, ut & Gajus. rit. 11. Dividitur autem postumus in suum & alienum sive extraneum, §. postumo, 26. infra de legat. Suus est is, qui natus est inter suos heredes. Extraneus qui non est inter suos, d. §. postumo, vers. est autem. Est & altera postumi divisio, sed nominis potius quàm rei: qua postumus partim propriè & verè est postumus, partim est improprie. Nam verè postumus est dictus, qui nascitur post mortem patris. Improprie postumus est, qui post testamentum qualiscitur, sive sit suus heres, qui hic rectè dicitur postumi loco, interdum tamè postumus dici solet, d. l. Postumo, 3. §. 1. ff. de iust. rup. & irr. test. Gajus rit. 11. Eligitur hic locus de q. postumis. de quibus ait Imp. eos quoque esse vel instituendos vel nominatim exheredandos. Nam alioqui si prætereantur, fieri possè, ut & ipsi rumpant testamentum; non secus atque verè postumi. Causam sive exemplum adfert ipse Imp. his verbis, ut ecce si quis filium, &c.

Is, quia filius, gradu præcedit.] Notum est enim suum heredem esse eum, qui est in potestate proximus, §. sui. 2. infra, de her. qual. & differentia.

Aut qualibet alia ratione.] Ut emancipatione, adoptione, deportatione.

Incipit nepos neptisve.] De hac successione, qua ex liberis gradus ulterioris live remotioris, venit in locum ejus ex liberis qui gradu fuit proximior, cautum fuit L. Velleia. cap. ejus legis 2. de qua legemox.

Quasiagnatione.] Verè postumorum est agnatio; quasi postumorum est q. agnatio ita propriè agnatio sui heredis in jure dicitur, l. penult. de jure codicil. l. 1. l. Verum est. §. & l. Postumorum. 13. ff. de iust. rup. & irr. test. Unde & Cicer. lib. 1. de orat. ubi de postumo præterito: constat, inquit, agnascendo rumpi testamentum, quæ est vera agnatio sui heredis, ut quasi postumi, est q. agnatio sui heredis.

Ne ergo

Ne ergo eo modo rumpatur.] Totus hic locus sumptus est ad verbum ex Gajo l. postumorum. 13. ff. de injust. rup. & irr. testamento. videatur & insignis locus in l. Gallus. §. nunc d. l. Velleia. 11. & seqq. ff. de lib. & postum.

Idque lege Julia Velleia provisum est.] De h. lege tantum quæ ejus sententia & partim verba fuerint ferè constat ex d. l. Gallus. de auctore & tempore non item. Duo ejus capita in d. l. Gallus, indicantur, primi hæc sunt verba videntur: Qui testamentum faciet, & omnis virilis sexus, qui ei suus heres futurus erit, cum nascetur, instituendi potestatem habeto: quique ita scripti & recte instituti sunt, & si parente vivo nascantur. d. l. Gallus. §. nunc de lege. 11. vers. qui testamentum faciet. quo capite tantum de institutione agitur, idque eorum, qui nondum sunt nati tempore testamenti, siue nascantur ante mortem, siue post mortem testatoris, de quo cap. h. non agitur. Alterum capitum ita conceptum fuisse videtur: Si quis ex suis heredibus suus heres esse desierit, liberi ejus & ceteri in locum suorum sui heredes succedunt: quique eorum ante institutionem vel exheredati erunt, successionem ne rumpunt. d. l. Gallus §. videndum. 14.

Hoc capitulum est de successione & de non rumpendo per successionem, estque de iis qui tempore testamenti jam erant nati, d. l. Gallus §. ille casus. 15. vers. ceterique & de hoc cap. hic agitur.

In qua similis exheredationis modus.] Nam verè postumi ita institui vel exheredari solent: si qui post mortem meam postumi nati fuerint, heredes mihi esto, vel exheredes, Paul. lib. 3. sententiar. tit. 4. in fi. Vel ita: si filius meus vivo me morietur, tunc si quis mihi ex eo nepos post mortem meam natus erit, heres esto vel exheres. Ad eundem modum & in q. postumo: Si filius meus vivo me morietur, aut in potestate mea esse desinet, tum nepos ex eo mihi jam natus heres esto vel exheres: vel, tum, qui mihi post testamentum suus heres velut agnoscetur, heres esto vel exheres, d. l. Gallus in princ. & dict. §. nunc. 11.

§. Emancipatos.

Adhuc de natis, de postumis & de q. postumis, iisque omnibus in potestate, id est, suis. nunc de emancipatis, id est, extra potestatem. Eadem fere habet Ulp. tit. 22. §. emancipatos.

Quia non sui sunt heredes.] Ratio hujus intelligitur ex prioribus. Nam dictum est, suos heredes vel esse instituendos vel exheredandos. Rationem attulimus, quia sunt q. domini vivo patre, ex l. in sum. 11. ff. de lib. & post.

Sed prætor.] Ratio juris prætorii, est quia emancipati licet desierint esse sui, non tamen desierunt esse liberi, id est, licet civiliter non sint liberi, sunt tamen naturaliter liberi nam emancipatio non tollit jus sanguinis, l. iura sanguinis ff. 2

guinis § ff. de reg. iur. § emancipati. 9. *infra de her. quæ ab intest.* Differt quoque jus prætorium à civili in eo quod jus civile filium tantummodo: Prætorium omnes, id est etiam nepotem & feminas jubet institui vel exheredari. Est autem iniquis questio, an ut jure civili præteritione filii, testamentum est nullum, ita etiam jure prætorio præteritione filii, filiarum, nepotis, &c. testamentum sit nullum & inutile? quod plerique putant esse: sed Johan. Bafius contra disputat latè *lib. 2 paradox. c. 3* cui assentior.

Virilis sexus nominatim.] Solet prætor imitari & subsequi jus civile. *l. 1. § 10. 14. ff. de testib.* ita & hic, ut jus civile plus in filio quam in filia; ita & prætor plus in virili sexu quam in feminino requirit.

Quia si neque heredes.] Ait Imp. emancipatis præteritis dari à Præ-tore bonorum possessionem contra tab. de quo jure latius § *sunt autem, i. infra de bon. poss.* Et ex hoc loco bonum ducitur argumentum, testamentum jure prætorio non esse nullum præteritione: nam si esset nullum, non daretur bon. possessio contra tab. quemadmodum non datur querela, quæ similis est huic bon. possessioni, contra testamentum ipso jure civili nullum: quod enim per se nullum est, non est ut rescindatur vel querela vel hac bon. possessione, *infra mit. tit. de inoffi. test.*

§. Adoptivi.

H Actenus de liberis naturalibus sive justis: nunc de adoptivis, de quibus adfert similitudinem & differentiam cum naturalibus. Similitudo hæc est, ut adoptivi instituuntur & exheredentur nominatim ut naturales, nam ut in aliis articulis, ita & in hoc adoptivi pares ferè sunt naturalibus, § *in plurimu. §. supra de adopt.* Differentia hæc est, quod naturales si emancipentur, non quidem jure civili, sed tamen jure prætorio sunt vel instituendi vel exheredandi, § *proximo supra h. tit.* Adoptivi autem si emancipentur, neutro jure sunt instituendi vel exheredandi. Ratio est, quia adoptivi si emancipantur, planè desinunt esse liberi: civiliter per emancipationem; naturaliter autem proprie non fuerunt. Ita plus juris hoc in testamento habent naturales emancipati, quàm adoptivi. Idem fit & in hereditate ab intestato, de qua in § *minus. 11. infra de her. quæ ab intest.*

Quæ ratione accidit.] Quasi dicat ut à patre adoptivo, quamdiu adoptivus est in ejus potestate, ab eo vel institui vel exheredari debet; post emancipationem non debet: ita contra à patre suo naturali, quamdiu est in potestate adoptivi, institui non debet, post emancipationem debet. Ratio de patre naturali, cur ante emancipationem non debeat, est, quia, ut ait Imp. extranei loco est tum patri suo. Est & hæc melior ratio, quia ante emancipationem, cum est in potestate adoptivi, agnoscitur jure civili, per quod fit, ut cesset jus prætorium: cur autem post emancipationem debeat institui à patre

re naturali non quidem jure civili sed pratorio hæc est ratio, quia tum est eo loco & jure, quo quilibet emancipatus, id est, non quidem in potestate, sed tamen filius naturaliter & proinde à patre naturali instituendus vel exheredandus jure pratorio.

S. Sed hæc quidem vetustas.

Exponit hic Imperator jus novum, quo ipse in forma exheredationis liberos omnes pares fecit, id est, ut sive liberi nati sint, sive postumi, sive mares sint, sive fæminæ, sive in potestate sint, sive primi sint gradus ut filii, sive remotioris, ut nepotes, &c. ut, inquam, omnes eodem modo vel instituantur vel exheredentur, puta nominatim, non verò inter ceteros: hæc enim tantum differentia de institutione & exheredatione, quæ olim erat, de qua supra §. *sed non ita de filiabus*, §. *sed fæminis quidem sexus*, §. *emancipatos*, hoc novo jure sublata est, non verò alia differentia: ut liberi in potestate præteriti testamentum faciunt ipso jure nullum; emancipati non faciunt ipso jure nullum, sed præteriti possunt id rescindere petita bonorum possessione contra tabul. Sic nati in potestate præteriti testamentum faciunt ipso jure nullum ab initio; postumi non faciunt statim nullum, sed rumpunt postea, si nascantur: nam quæ hoc novo jure tollantur, indicat ipsa oratio, in d. §. *sed non ita de filiabus*, & in d. §. *sed fæminis quidem sexus*. Ratio autem novi juris sive sublata illius differentia, quæ maximè erat inter mares & fæminas, triplex hic indicatur: prima est ex jure nature, quæ non distinguit mares à fæminis in hoc jure, quia scilicet utraque persona, &c. secunda est à lege 12. tab. quæ in successione ab intestato non distinxit mares à fæminis, §. 1. *infra de hered. quæ ab intest. defer.* Tertia ab edicto Prætoris quod item in bonorum possessione contra tabulas non distinxit, id est, jussit omnes tam mares quàm fæminas exheredari, §. *emancipatos supra*, & has rationes adfert Imp. & in Codice.

Nostra vero constitutio.] *l. Maximum virium. 4. C. de lib. præter.* cujus l. sententia hic continetur.

Sive emancipati sint.] Puto tamen in emancipatis hanc quoque manere differentiam inter mares & fæminas; ut mares omnino nominatim; fæminæ vel nominatim vel inter ceteros exheredari possint. nam oratio, d. §. *emancipatos*, nullam sonat correctionem.

Quem filii sui vel emancipati habent.] Sui quidem nullum faciendo, emancipati per bonorum possessionem rescindendo, ut supra dictum.

Circa adoptivos aut filios.] De filiis adoptivis novum jus introduxit Imp. de quo in §. *sed hodie. 2. supra de adopt. l. pen. C. de adopt. distinguens inter*

extraneum & avum maternum: Quod ad hanc rem attinet, si extraneo datus sit adoptandus, non ab ipso hoc patre adoptivo, sed à patre suo naturali, cujus in potestate manet, debet institui vel exheredari: contra si detur avo materno adoptandus, non à patre naturali, sed ab hoc adoptivo, cujus in potestatem transit, institui debet vel exheredari; & hæc est distinctio quam hic vocat divisionem inter extraneum & avum maternum, &c.

Sed si in expeditione occupatus miles.] De milite hic separatim agit Imper. quia ejus multa sint jura singularia, ut supra dictum & sane in hoc quoque articulo de exheredatione liberorum miles non cogitur nominatim liberos suos exheredare, sed potest eos præterire, l. Qui jure, 7. l. Si filius, 33. l. Militis, 36. §. Miles, 2. ff. de test. militis, l. Sicut, 9. & l. seq. Cod. eod. Sed hoc ita accipiendum est, si miles sciebat se habere liberos, vel sciebat uxorem esse prægnantem: nam si ignorabat idem erit in milite quod in pagano, d. l. Sicut, & l. seq. & d. l. Militis, 36. §. miles, 2. d. l. Si filius, fam. nisi eo fuit animo miles, ut vellet, quisquis sibi nasceretur esse exheredem, etsi ignoravit uxorem esse prægnantem: nam voluntatem militis tam expressam, sequimur etiam ignorantis, d. l. Qui jure, 7. Eod. r.

§. Mater vel avus maternus.

Idem ait l. Illud, 4. §. Ad testamenta, 2. ff. de bon. poss. contra tab. Ratio est jure quidem civili, quia mater aut avus maternus non habent suos heredes istos, qui non sunt in eorum potestate, d. §. 2. §. ceteri, 3. infra de her. qual. & differ. Jure vero Prætorio ratio hæc est, quia hujus sequitur jus civile, l. Scio, 14. ff. de testibus. Sed obstat quod dict. supra de emancipatis, eos jus civile non vult exheredari: jus tamen Prætorium vult, §. emancipatis, supra. Ergò videbatur, liberos jure prætorio à matre esse exheredandos, licet jus civile non habeat. Sed differentia est inter emancipatos ratione patris, & quoslibet liberos ratione matris: quod illi in potestate aliquando fuerint & redire possint; hi nunquam fuerint, nec esse possint & proinde Prætor illos facilius jussit, quàm hos, ut & in jure plus licet spadonibus, quam castratis, §. sed & illud, 9. supra de adopt. & hoc est quod ait sive de jure civili queramus, &c.

Sed aliud eis adminiculum.] Scilicet querela inofficiosi testamenti, quam & Imperator vocat ultimum adiutorium, in d. l. maximum vitium, 4. in fin. de quo infra tit. de inoff. test. Sicut hætenus de liberis exheredandis: ita contra de parentibus rectè dici potest, eos posse præteriri à liberis tam jure civili quam prætorio, qui non sunt in potestate, sed habere querelam, l. Cum filium, C. de inoff. test. §. 1. infra dict. tit. Hinc quoque & de fratribus intelligitur, posse fratrem à fratre præteriri qui non est in potestate, vel non est suus heres) sed frater: nisi uno casu, ne ultimum quidem hoc adiutorium habet, quod habent & liberi & parentes, d. §. in vers. soror.

De here-

De heredibus instituendis. Tit. IV.

Ratio ordinis exposita est supra. Prius enim de suis heredibus: nunc de extraneis agitur. Huic tit. respondet. tit. C. de her. inst. tit. de inst. & sub. sub. condit. & c. tit. de necess. hered. inst. & tit. ff. de hered. inst. & tit. de condit. inst. Sunt autem hujus tit. 3 summae partes. Prima est de heredibus maxime necessariis, id est de servis: secunda est de plurium heredum institutione, sive de divisione hereditatis §. & unum hominem: tertia de modo est seu forma institutionis §. heres & pure.

Heredes instituere.] l. 12. tabul. uti quisque legasset, l. Verbis. 120. ff. de verbor. sign.

Tam liberos homines quam servos.] Inversa est oratio, pro, *tam servos, quam liberos*: quae saepe utantur JCTi, ut Gilbertus Regius notavit lib. 2. ἐναρτισ φανός, c. ult. nam de liberis non est dubium. Quare rectè ita Gajus l. Non minus. §. ff. de her. inst. non minus, inquit, servos, quàm liberos homines heredes instituere possumus. De servo dubitari poterat, quia servus juris civilis est expertus, l. Quod attinet. 32. ff. de divers. reg. jur. Sed dicendum, servi institutionem sustineri ex persona domini, sive servorum institutio introducta est ex persona dominorum idque propter utilitatem, id est, ut servi haec quoque in re utiles sint dominis. Itaque si dominus non potest institui, ut peregrinus, haereticus, sive si cum domino non sit testamenti factio. E. nec cum servo, d. l. Non minus. §. 1. semper in servi institutione spectanda est capacitas domini, l. si Titio. §. §. 1. de leg. 2. l. Si mihi. 12. §. regula. 2. de leg. 1. ubi Pompon. regulam ait esse juris civilis, ut quibus ipsis legare possumus, eorum quoque servis legare possumus.

Proprios autem olim quidem.] Idem ait Ulp. tit. 22. §. servos heredes: Servos, inquit, heredes instituere possumus, nostros cum libertate, alienos sine libertate: communes cum libertate & sine libertate: Idem ait l. Quidam, §. C. de necess. serv. her. inst. Ratio autem juris veteris, id est, cur nostros tantum cum libertate; quia qui servum suum sine libertate instituit, videtur se ipsum instituere; servus enim institutus heres acquirit domino: quod si servum vellet sibi acquirere, libertatem ei dedisset, quam non voluit dare; quia cum posset non dedit.

Hodiè verò etiam sine.] est l. Quidam. §. C. de necessariis servis. her. inst. Ratio novi juris est, favor tum testamenti, tum libertatis. Sic & de tutela dictum supra, §. 1. qui test. tut. da. po. Miles quoque etiam jure veteri servum sine libertate instituere potest, quia militis voluntas aut testamentum omnino servatur, l. Lucius 40 ff. de test. mil.

Quod

Quod non per innovationem.] His verbis Imp. hoc novum jus excusat, quia id Attilicino] Cto jam olim placuerit. De hoc novo jure & *suprad.* §. Idemque juris est, 2. qui & quibus ex causis manumitt. ubi & ratio elegans expressa est.

Proprius autem servus.] Proprium enim id dicitur, cujus proprietatis natura est; licet ususfructus aut possessio sit alterius, l. Recte. 2 §. ff. de V. S. idque maxime in hereditate locum habet, in qua nulla habetur ratio fructuarii, sed tantum proprietarii. §. de h. autem servus. 4. vers. Ita q. si servus, *supra per qu. a personas.*

Est autem casus.] Hæc ex lib. 4. Institutionum Martiani sumpta sunt. l. His verbis. 48. §. 1. ff. de her. inst.

Rationis est] Tum propter flagitium, ne ex eo ipse lucretur, tum ut ne hac manumissione fraus fiat iudicio de adulterio: servus enim manumissus non potest torqueri, ut putat Cic. *pro Milone.*

Alienatus servus.] Ratio ex contrario pendet, id est, ex definitione proprii, de quo *supra vers. proprius autem servus.*

§. Servus autem à domino suo.

Adhuc de servo proprio, de quo hic distinguit. Primò, maneat ne in eadem causa an non? secundò, si non maneat, an manumittatur, an verò alienetur, *vers. si vero. & vers. quod si alienatus, ita & Vlp. dict. tit. 22. §. proprius servus. l. Sed si. 6 §. si servus. 3. l. Testamento. 90. l. Quotiens. 9. §. servus cum libertate. 16. l. Servum. 50. ff. h. tit. l. Servo. 47. ff. de cond. & demonstr.*

Siquidem in eadem causa.] In eadem causa manere, id est, ut nihil in eo mutetur, id est, ut maneat & servus, & sub eodem domino, cui contraria sunt alienari & manumitti.

Heresque ei necessarius.] Id est, ut nolit velit sit heres. An autem servus fiat heres etiam invitus, dictum *sup. in tit. §. 1. qui & ex quib. causis. & latius. inf. §. 1. de her. qual. & differ.*

Si vero à vivo.] l. Testamento. 90. l. Si servo. 34. l. Si servus communis. 7. & d. l. Sed si. 6. §. ult. ff. de her. inst. Idem est, si à prætore manumittatur etiam domino interfecto, ob detectam domini necem, d. l. Testamento. 90. de her. inst.

Quod si alienatus.] Prius de manumissione, nunc de venditione sive alienatione, d. l. Quotiens. 9. §. servus. 16. & d. l. Servum. 50. ff. h. tit.

Iussu novi domini.] Ratio est: quia ejus iussu domini servus semper adire debet, cujus in potestate est non tempore testamenti vel mortis; sed tempore aditionis, l. Antistius, 62 §. 1. ff. de adquir. vel omitt. hered.

Destitisse enim.] Hæc voluntatis conjectura ex alienatione perspicua est.

est. Nam si etiam heredem & liberum esse vellet, non vendidisset, *argum. §. si rem suam. 12. infra de leg. d. l. Servum meum. 50. ff. hoc tit.* Id tamen notandum, si servus alienatus à domino redimatur, quia in pristinam causam restituitur, etiam heres, & liber erit, si in ea remaneat, *l. vtrum. 58. ff. de manumiss. rest.*

§. Alienus.

HActenus de proprio, nunc de alieno; in quo eadem, quæ in proprio, distinctio adhibetur, in eadem causa maneat nec ne, *l. si servus. 7. ff. hoc tit. l. Aequissimum. 2. §. ult. ff. de ben. poss. secundum tab.* Id addendum quod & *supradict. ex vlp.* alienum servum sine libertate institui debere: nemo enim servum manumittit nisi dominus, quia nemo plus juris in alium transferre potest, quam ipse habet, *l. si alienum. 49. ff. de her. inst. l. Nemo plus. 54. ff. de reg. jur.* Itaque sic instituendus est: Stichus servus Sempronii heres esto: vel sic, Stichus servus Sempronii cum liber erit heres esto, *l. Servus alienus. 21. ff. de cond. inst.* Debet jussu novi domini.] Nam ut *suprad.* semper ejus jussu domini, qui tempore aditionis fuerit, adire debet, *l. Antistius. 62. de acquir. her. et dict. §. ultim.*

Suo arbitrio.] Quia liber est ac proinde non necessarius, sed voluntarius heres domini, à quo institutus fuit.

Servus autem alienus.] Sententia hujus loci videtur esse, posse etiam servum hereditarium heredem institui, id est, servum mortuo jam domino & nondum ejus adita hereditate *l. Non minus. 31. §. 1. l. Servus hereditarius. 52. l. eius. 64. ff. h. r.* Videbatur non posse, quia hic servus non habet dominum: at cum servis testam. factio est ex persona domini, ut *d. supra. l. Debitor. 82. §. Servus. 2. de leg. 2.* Sed dicendum: hereditatem ipsam sustinere vicem domini, puta defuncti, *l. Hereditas. 34. ff. de acq. rer. dom. et d. l. Non minus. 31. §. 1.*

Cum & ejus qui in utero est.] Probat id, quod dictum domini mortui servum heredem institui posse, ex eo, quod domini nondum nati, sive ejus qui in utero est, servus institui potest, *d. l. Eius. 64.* eadem scilicet ratione, quia hereditas habetur pro domina.

Servus plurium.] Adhuc de servo singulorum sive proprio: nunc de servo communi, *l. Servus communis. 67. ff. de acquir. her. l. ult. in fin. ff. de vulg. et pupill. subst.*

Unicuique dominorum, &c.] Nam si ex dominis aliquis nolit jubere, ei nihil acquirit, quia sine jussu non acquiritur hereditas, *l. Qui in aliena. 6. ff. de acqu. her.* sed ejus pars tacito jure adcrefcit alteri, *d. l. Servus communis. 67.*

Pro portione domini.] q. d. non equaliter, sive pro virilibus partibus: sed pro portione dominica, quod non tantum in hereditate, sed in aliis quoque rebus, ut in legato, in obligatione, &c. juris est, *l. Si servus. 50. l. Si fundum. 81. §. 1. ff. de leg. 1. §. communem. 3. infra, per quas person. nob. obl. acquir.*

Gg

§. Et

§. *Et unum hominem.*

HÆ altera est pars tituli de divisione hereditatis, sive de institutione plurium heredum: qua de re latius in *l. Quoties. §. heredes. 12. & seqq. l. Interdum. 13. §. 1. & 7. ll. seqq. l. Si quis ita. 33. l. Servum. 50. §. ultim. ff. hoc tit.* Obstat huic; posse plures institui; quod heres personam defuncti repræsentat: quare ut unus est defunctus, ita & unus heres esse videtur debere. Dicendum: plures pro uno haberi, & eos simul in solidum unum defunctum repræsentare, *d. l. Quotiens. §. heredes. 12. ff. de her. inst.*

Hereditas plerunque.] Rectè plerunque, *d. l. Servum. 50. §. ult. l. Interdum. 13. §. 1. ff. de her. inst.* ubi & Ulp. eleganter ait, sollemnem assis distributionem fieri in 12. uncias. Cur autem dicat, *plerunque*, mox explicat in *vers. non autem utique* Nam jure quidem hereditas in 12. partes dividitur; voluntas tamen testatoris aliter interdum distribuit: quæ tamen distributio testatoris, potestate juris eodem, id est, in 12. uncias revolvitur, *d. l. Interdum. 13. §. 1.* Observandum autem, quod ait Galen. (cujus verba adfert Duarenus *lib. 2. diff. cap. 36.*) Romanos hoc numero duodenario uti solitos in hereditatibus in ponderibus, in mensuris, quin etiam utimur in corporibus, ut in fundo dividendo, *l. Pomponius §. ff. de rei vind.* & in rebus incorporeis sive juribus, ut obligationibus & actionibus. *l. Duo. 71. ff. pro socio.* & semper utimur verba assis. Sic & usuras Romani partiuntur in semissem, in quincuncem, &c. Ratio autem cur hoc numero usi fuerint Romani, redditur à Galeno, quia nullus numerus est ita commodè dividiuus in tot partes. De assè autem ejusque partibus extat libellus veteris Jcti Martiani.

Habent autem hæ partes.] *dict. l. Servum. 50. §. ultim. ff. hoc titul. & Martianus dict. loco.* Unciæ autem pars dimidia, est semuncia & hujus sicilicium vocatur.

Non autem utique.] Id jam explanavimus, ex voluntate testatoris hereditatem dividi, nunc in 12. nunc in pauciores, nunc in plures uncias, vel partes, *d. l. Interdum. 13. §. paterfam. 1.*

Et si unum tantum quis ex semisse.] Vel etiam ex sextante vel una uncia, *l. Si quis ita. 33. ff. de her. inst.* ubi ait Jctus: si quis ex parte dimidia solus sit institutus heres, non esse dubitandum, quin ex assè heres institutus esse videatur. Ratio hujus interpretationis est, quod, ut adjungit Imper. idem ex parte testatus, &c.

Neque enim idem ex parte testatus.] Hæc est regula juris, *l. Innostrum. 7. ff. de regul. jur.* Rationem regulæ ibi explicavimus, quod nemo diverso jure censi debet, ut naturaliter nemo potest partim esse mortuus, partim vivus, *l. Rerum mixtura. 30. in fi. ff. de usur. & usuc.*

Nig

Nisi sit miles.] Exceptio dictæ regulæ, ejusque ratio; quia in militis testamento non regulæ juris, sed voluntas ejus spectatur, *l. Si miles. 6. l. Si duob. 37. ff. de testam. mil. l. Miles. 2. C. eod.*

Et e contra ratio.] Id est, ut in pauciores potest, ita & in plures sive plurimas.

§. Si plures.

Hic locus habet plusculum difficultatis propter partium distributionem, de quo latius dd. *ll. l. Interdum. 13. & 7. ll. sequentib. hoc tit.* Primum autem regula hæc notanda est, quam adfert Imper. Nullis partibus expressis sive nominatis, heredes scriptos esse, ex vicibus sive æquis partibus. *d. l. Quoties. 9 §. heredes. 12. §. seq. ff. de her. inst.* ut: primus, secundus, tertius heredes, singuli habebunt trientem. Ratio hujus regulæ, quia in obscuro semper inter plures ejusdem juris æquitas esse debet, ut in condemnationibus, *l. Si qui. 10 §. quoties. 3. ff. de appell. ut in legatis, l. Legata. 19. §. ultim. ff. de leg. 1.* Sic igitur hic locus est distinguendus: aut partes nullæ sunt expressæ; & tum prior regula erit locus: aut partes sunt expressæ; & tum trifariam id fieri solet: Vel enim partes assis non sunt omnes expressæ sive expletæ; vel sunt omnes expressæ; vel sunt plures. Et primò quidem casu, ut Titius ex semille heres esto, Sempronius & Mævius heredes sunt: hoc casu partem expressam habebit Titius, reliquas habebunt ii, qui sine parte fuerint instituti. Secundo casu: ut primus ex semille, secundus ex semille, tertius heres esto: hoc inquam casu, tertius, id est, sine parte scriptus, dimidiam partem totius hereditatis habebit, & duo priores in alteram duntaxat dimidiam. Tertio casu: ut primus ex dodrante, secundus ex semisse, tertius heres esto: hoc casu, inquam, tertius sine parte scriptus habebit uncias novem, quæ desiderantur ad complendum dupondium. De primo casu, hic in vers. partibus autem nominatis: de secundo, in vers. si verò totus ass. de tertio, in vers. & si plures uncia. Et hætenus quidem de partibus vel in nullo expressis, vel non in omnibus: reliquum est, si partes in omnibus sint expressæ, & tum trifariam quoque distinguendum: Vel enim as expletus est, ut primus ex semille, & secundus ex semille heredes sunt; & hoc casu nullum dubium est, nulla obscuritas: vel assi aliquid deest, ut primus ex quadrante, secundus ex quadrante, tertius ex quadrante heredes sunt, hîc assi explendo deest quadrans, hoc igitur casu singulis ex quadrante accedet una uncia, sive ut generaliter inquit Imp. cuique ad crescet ex illa reliqua parte, pro sua parte hereditaria: vel as superatus est

Gg 2

ut

ut primus ex quinq[ue] . secundus ex quinq[ue] . tertius ex quinq[ue] he-
redes sunt; hic as superatus est tribus uncis, quare singulis una detrahatur
& de hoc *in vers. videamus*. Omnia autem ista sed sparsim explicantur, *d. l. In-
terdum. 13. & 7. ll. seqq. l. Si quis ita. 33. l. Servum. 50. ff. hoc tit.* Summa igitur hæc
est tribus membris comprehensa: nam vel nulli heredes in certa parte, vel
aliqui, vel omnes sunt instituti.

Partibus autem, &c.] Hic de secundo membro, id est, si aliqui here-
des in parte certa & expressa sint instituti, aliqui sine parte: in quo tres casus
sunt: 1. Si as totus non sit distributus vel expletus, ut hic & *l. Item quod. 17. in pr.
& §. 1. l. Ex facto. 19. l. Si ita scriptum. 47. §. in testamento. 2. ff. eod. de her. inst.*

Ex ea parte heres.] Ratio huius casus est ex conjectura & præsum-
ptione voluntatis testatoris, qui videtur ita velle, ut illi heredes, quibus pars
ita cuique est adscripta, ea sint contenti, quibus nulla est adscripta, ut in reli-
qua in partem vacantem accipiant.

Si vero totus as.] Alter casus totius assis distributi & expleti hic expo-
nitur & *d. l. Item quod. 17. §. sed si asse. 3. l. Quo loco. 20. §. 1. ff. hoc tit.* Ratio quoque
ex eadem conjectura voluntatis sumenda est.

Nec interest.] Ut primus ex semisse, secundus ex semisse, tertius heres
esto; ubi is qui sine parte est novissimus. Potest & ita, primus heres esto, se-
cundus ex semisse, tertius item ex semisse heredes sunt: nihil, inquit, refert,
quo loco scriptus sit is, qui sit sine parte, *idem est, in d. l. Quo loco. 20.* ratio est,
quod non scripturæ ordo sed conjectura voluntatis hic spectatur.

Videamus.] Hic de tertio membro, quod item est triplex ut supra dis-
puta assis expleti, non expleti & superati. De expleto nihil hic, quia res est ex-
pedita; de non expleto hic, *l. Interdum 13. §. 1. ff. h. t.*

Quartis partibus.] Id est, quadriante, non quatuor uncis.

Et constat.] Ratio huius casus est eadem quæ totius juris adcrefcendi,
puta hæc ne quis decedat partim testatus, partim intestatus, id quod jus no-
strum non patitur, nisi in milite: nam hæc pars vacans singulis accedit jure
adcrefcendi, *d. l. Item quod. 17. §. 1. ff. de her. inst.*

Et ex diverso.] Tertius casus tertii huius membri est assis superati, de
quo & *in d. l. Interdum, 13. §. sed si excesserit. 4.* Ratio huius est, quia etiam testator
potest si velit, assem excedere, sive hereditatem in plures quàm in 12. partes
distribuere; tamen potestate juris & ut hereditas postea dividatur, semper re-
volvitur & revocatur ad partes duodecim, *d. l. Interdum, 13. §. 1.*

§. Et si plures.

Hic est casus tertius secundi membri, de quo & *in l. Sabinus 18. ff. h. t.* qui
casus priori casui licet tertii membri, id est hic adjunctus est, quia uter-
que, & hic & prior, sunt de asse superato, sed prior est heredib. omnib.
ex par-

ex parte certa institutus; hic est de heredibus non omnibus, sed quibusdam ex certa parte institutus, quibusdam sine parte. Ratio autem hujus casus est eadem quæ casus secundi in secundo membro, id est, assis non expleti. Nam ut in secundo casu pars vacans usque ad alsem ex voluntatis conjectura datur heredi scripto sine parte, ita & in hoc tertio casu pars vacans usque ad dupondium datur item heredi scripto sine parte, atque ita eadem est ratio dupondii, quæ assis, & rursus tripondii, &c. *id. l. item quod. 17. §. ult. & l. seq. ff. hoc tit.*

Quod dupondio] Dupondium & interdum Dupondium est, inquit, Varro *lib. 4. de ling. Lat.* quod pendet duos asses: idem & Martianus *in dicto libello de asse, & d. l. item quod. 17. §. ult. & l. seq.*

§. Heres.

Hic est tertia pars hujus tit. de forma & modo institutionis: sic enim alias in jure. *ut huius* de institutione heredis, ita de tutela §. *ad certum* 3. *supr. qui test. tut. da. po. de obligationibus* §. *omnis*, 2. *infr. de verb. obl. & c.*

Et sub conditione institui, &c.] Purè, ut Titius heres esto: sub conditione, ut Titius heres esto, si Cicero Consul factus fuerit. De variis autem conditionibus institutionum est *l. ff. de condit. institution.* Ratio autem, cur heres possit institui sub conditione est hæc, quia regula juris nulla id impedit.

Ex certo tempore.] Ratio, cur non possit, est, quia regula juris impedit hæc: ne quis partim testatus partim intestatus decedat. Id enim fieret, si posset heres institui, vel ad tempus, vel ex tempore. Idem ait *l. Hereditas*, 34. *ff. h. t. l. Potest quis. 56. col.* Obstat *d. l. 56.* ubi hæc institutio, si intra annum trigelimum decellerit, Titius heres esto, valet, cum tamen videatur facta ex die. Dicendum; esse potius sub conditione, quæ dies sive tempus tantum demonstratur, ut ait *l. Si Titio*, 22. *ff. quando dies leg. & c.*

Diemque adjectum haberi.] Id notandum, adjectione diei non vitari institutionem, ut neque adjectione conditionis impossibilis, de qua mox. Ratio ejus videtur esse favor testamenti.

Impossibilis conditio] Conditio vel est in faciendo, ut si Romam ieris, vel in non faciendo, ut si Romam non ieris, si uxorem non duxeris, *l. Mulieriana*, 7. *ff. de cond. & demonstr. l. in conditionibus*, 19. *Fol.* Sic & impossibilis, quæ & in jure. *id. d. v. & c.*, alia est in faciendo, ut si volaveris, si Rhenum ebiberis; alia in non faciendo, ut si cælum non ascenderis, si non volaveris, & utraque in testamentis habetur pro non scripta. Sed de hac, id est, quæ in non faciendo, inter omnes Jureconsultos constabat, de illa fuit controversia, de qua idem tandem obviunt, *l. Servum*, 50. §. 1. *ff. h. t. l. Obviunt*, 3. *de cond. demonstr. l.*

mulier. 20. ff. de cond. inst. Notanda est autem differentia inter testamenta & contractus, quod hi vitiantur conditione impossibili; illa non item. Ratio differentiae est in *l. Non solum. 31. ff. de oblig. & act. & explicabitur infr. §. si impossibilibus. 1. de mut. stip.*
 institutionibus,] *l. Conditiones. 14. in fi. Si quis ita. 6. Mulier. 20. de condit. inst.*

Et legatis.] *l. Ab omnibus. 104. §. 1. de leg. 1. l. Si post. 5. quando dies leg.*

Nec non in fideicommissis.] *l. 54. servo. ff. de condit. indeb.*

Et libertatibus.] *l. Cum heres. 4. §. Non est. 1. ff. de statu lib.* Quatuor hæc distinctè enumerat Imp. quæ fiunt in testamentis. Sed potest generali verbo ita dici: quidquid in testamento scriptura est impossibile, nullam vim habet, ut ait *l. Si Mævia 45. ff. hoc tit.*

§. Si plures conditiones.

Differentia hujus inter conjunctionem & disjunctionem plurium conditionum, id est, cur illis omnibus; his non omnibus, sed uni parendum sit, hæc est ratio: quia conjunctio facit, ut plura pro uno habeantur, ut ait *l. Si heres. 5. ff. de cond. inst.* Et hæc differentia tam in testamentis, ut hic, quàm in contractibus valet, *l. Si quis ita. 129. ff. de verb. obl.*

§. Hi quos nunquam.

Hac clausula sive appendice, ait Imper. heredem institui posse etiam ignotum, aut quem testator nunquam vidit, *l. Extraneum. 11. C. de her. inst.* Ratio dubitandi est, quod in testamentis amicos ferè & notos instituiamus, vel aliqui id iis legamus: est enim magnus honos ex amicorum testamentis aliquid accipere, *l. Sed & si. 3. §. Hoc autem. 2. ff. de leg. prastan. & Cicer. pro Quinto. & eruditè Brissoni lib. 4. antiquit. juris, capit. 19.* Sed huic ignorantia præfertur voluntas testatoris.

Peregrinos.] Putat D. Cujac. legendum *peregrinos* distinctè, nam antiquis *peregrini* & *peregre* idem valet, teste Carisio vetere Grammatico. Sed puto legendum, *peregrinos*. Primò, quia ita habent omnes libri veteres. Secundò, quia ita & Theophilus. Tertio, quia ætate Justiniani non utebantur verbis tam vetustis Plautinianis. Quarto, quia optima est sententia verbi *peregrinos*. Nam peregrinantes fit ut ignorentur: & ita Paulus ignorantes vocat hos tres, furiosos, infantes & peregrinantes, in *fragm. vet. Iuruconf. tit. 16. §. quisui*. Cujacio tamen adfentiuntur plerique omnes recentiores.

De vulgari Substitutione. Tit. XV.

Huic titulo & titulo proximo respondet tit. *ff. de vulg. & pup. subst. & tit. C. de inst. & subst. & tit. de impub. & alius subst.* Ratio autem ordinis jam supra exposita hæc est: prius de primis heredibus, de quibus jam dictum,

Etiam, posterius de secundis, id est, de substitutis esse explicandum. Videntur autem quatuor hic notanda: Verbum, definitio, divisio & origo seu causa. De Verbo, sciendū, hos heredes nunc secundos, nunc substitutos dici, utriusque in jure sæpè reperitur. Sed Cicero & veteres Oratores fere vocant secundos heredes: Cicero nunquam substitutos, quod sciam. Ita sæpè in *Cluentiana*, & *lib. 1. & 2. de Or. lib. 1. ver. Rhet.* & *Horat. lib. 2. serm. 4.* & ita *Suet. in Cesare & Octaviano*. Is tamè in Tiberio inquit: Eo testamento (Tiberius heredes æquis partibus reliquit Gajum & Tiberium substituit invicem. Substituere enim quid sit, notum est; in alterius locum ponere sive collocare: hinc substituere, quasi sublocare & submittere, sive subrogare. Ita accipitur in *l. si grege. 22. ff. de leg. 1. l. Arborea. 59. l. vel inutilium. 69. ff. de usufr.* Definitur autem substitutio à Gajo, secundi heredis appellatio. *tit. 12. Instit.* & à Paulo, secundi heredis institutio *l. Ex factis. 43. §. Lucius 2. ff. hoc tit.* quas definitiones eruditè explicat ac tuetur Goveanus in *proleg. ad 1. ff. de vulg. & pup. subst.* Nam ut supra dictū, qui primis heredibus substituuntur, dici solent secundi heredes, quamvis interdum tertio & quarto gradu & deinceps substituuntur. Divisiones autem substitutionis aliæ ab aliis adferuntur. Accursiana, quam Glossographi sequuntur, est sex membrorum. Nam substitutio, inquit, vel est vulgaris, vel pupillaris, vel exemplaris, vel breviloqua, vel compendiosa vel fideicommissaria. Sed hanc recentiores plerique omnes & optimè Goveanus *d. loco* reprehendit ac refellit. Duarenus quoque *lib. 2. disp. c. 7.* suam adfert divisionem, eamque quadrimembrem, qua substitutio alia sit vulgaris, alia pupillaris, alia quasi pupillaris, alia militaris: ubi quasi pupillaris ab eo dicitur, quæ vulgo exemplaris, & militaris, quæ vulgò compendiosa. Videtur autem substitutio primò ita dividenda in directam & fideicommissariam, sive precariam; ita enim dicitur precaria, *l. Cum proponas. 16. C. de pactis.* quamvis precaria propriè solet in jure dici non substitutio, sed fideicommissum. Nam verbum substitutionis etsi improprie ad alia, ut legata, fideicommissa, donationes causa mortis, accommodetur, propriè tamen ad institutionem heredis pertinet, *l. Et, qui. 13. ff. de cond. inst.* & proinde precariæ substitutionis hic tantum semel fit mentio, *§. ult. infr. t. prox.* hic enim de directa tantum agitur. Directa est quæ fit verbis directis & civilibus: precaria, quæ fit verbis precariis & obliquis. De hæc verborum distinctione *infr. §. ult. de sing. reb. per fideicommiss. rel.* Secundò, directa substitutio vel est pagana, vel militaris, & hic de militari non agitur, sed in *l. Centurio. 15. ff. h. t. l. Precib. 8. C. de impuberum, &c.* Tertio, pagana vel est vulgaris, vel pupillaris sive quasi pupillaris sive Justiniana. Quarto vulgaris vel est expressa, vel est intellecta, sive tacita. De intellecta & tacita *l. Iam hoc. 4. ff. cod. & d. l. Precib. 8. l. Titius. 24. ff. de her. inst.* De expressa hic & passim *tit. 1. ff.* Origo & causa substitutionis vulgaris ejusque vis & confirmatio est *ex 12. tab. l. Verbis legæ. 120. de verb. sig.* Pupillaris origo est ex moribus sive jure non scripto. *de quo infr. prox. vers. nam moribus.*

Potest

Potest autem.] Hac sumpta sunt ex lib. 4. Inst. Martiani, l. *Potest.* 36. ff. eod. potest autem propter l. 12. tab. uti quisque legasset &c. d. l. *Verbu.* Sic Sueton. de testamento *Octaviani*, heredes instituit primos Tiberium & Liviam: secundo Drusum & Germanicum: tertio gradu propinquos amicosque complures.

Plures gradus heredum.] In iure sunt gradus heredum, ut primi & secundi, de quibus hic, & tertii & quarti, &c. l. *Et si.* §. *filius*, 2. & §. *inter*, 4. ff. de lib. & post. l. *Cum in testamento*, 37. ff. de her. inst. l. *Postumi*, 3. §. *ultim.* & duab. ll. seqq. ff. de *injust. rupt. & irr. testa.* Secundo sunt gradus successionum, ut primus est suorum sive liberorum, secundus est legitimorum sive agnatorum, tertius cognatorum, &c. de quibus *infr.* lib. 3. r. 1. 2. & seqq. l. 1. ff. si tab. testamenti nul. exst. Tertio sunt gradus cognationum, de quibus est t. *infr.* de grad. Eo autem nomine gradus nihil aliud quam ordo intelligitur.

Et deinceps in quantum velit testator.] Nam ut in institutione quot heredes velit potest instituere, ita & in substitutione quot velit potest substituere, ex l. 12. tab. Sed in institutis, qui post primum sunt scripti, dicuntur & adjecti & coheredes, hi dicuntur substituti & secundi heredes.

Et novissimo loco.] De hac re, id est, de servo necessario herede ultimo substituto dictum est *supr.* §. 1. qui & ex quib. causis manum. non po. l. *Si servus communis*, 18. ff. de vulg. & pup. subst. §. 1. *infr.* de her. qual. & differentia.

Et plures in unius locum.] Ut primus heres esto: si primus heres non erit, secundus & tertius heredes sunt: hi enim duo conjuncti, ut & in institutis sive primis, plures heredes pro uno habentur, l. *Si heredit.* §. ff. de condit. inst. l. *Si quis ita* 129. ff. de verb. obl.

Vel invicem ipsi qui heredes.] Ut primus, secundus, tertius heredes sunt, eosque invicem substituo, quam substitutionem vulgo vocant reciprocam, & magis barbarè breviloquam, l. *Qui plures*, 23. l. *Si pater*, 2 §. ff. h. t.

§. Et si ex disparibus.

Scitis difficilis est §. Est autem de partium hereditatis attributione, de quibus partibus *supr.* in institutione latè dictum §. *hereditas.* §. *supr.* tit. *prox.* hic de substitutione, de qua Imp. hic in duabus formulis distinguit. Prior est, de qua modò dictum, quam reciprocam vocant, de qua ita definit Imperator: partes quæ in institutione expressæ sunt, in substitutione licet non expressas, tamen easdem censeri repetitas; ut, primus ex uncia, secundus ex belle, tertius ex quadrante heres esto, eosque invicem substituo. Hi tres heredes, qui sunt partibus expressis instituti, & sine partibus substituti, tamen in substitutione easdem partes habebunt. Verbi gratia: Si tertius ex quadrante institutus non sit heres, ejus quadrans dividetur inter duos reliquos,

reliquoꝝ, primum & secundum; idque ita, ut quia primus in institutione unam tantum partem, secundus octo capit, ex hoc quadrante ita capiant, ut quadrans dividatur in novem partes, quarum unam primus, reliquas octo capiat secundus, *d. l. si p. nres. 24.* Theoph. hic exemplum ponit in duobus duntaxat, non recte. Nam hæc reciproca substitutio locum non habet in duobus sed in tribus aut pluribus, *d. l. si plures, & l. Lucius 78 § Mavia filium. ff. ad Senat. consultum Trebel.* Quod autem hic de vulgari dicitur, idem quoque locum habet in pupillis, *l. Qui liberis 8. in fi. & l. seq. ff. h. t.* & etiam in precatia, *d. §. Mavia, & l. Quotiens. 23. cod. ad Treb.*

Et ita D. Pius,] Hoc rescriptum extat in *l. 1. C. cod.*

Sed substituto] Altera formula substitutionis in partibus distrahendis hic exponitur. Verbi gratia: Titius & Mævius heredes sunt ex aq̃uis partibus: si Mævius heres non erit, Titius ei heres esto: si Titius heres non erit, Sempronius heres esto. Jam quaeritur: Titio & Mævio, hoc est, utroque instituto debente, an Sempronius, Mævio substitutus, capiat partem non tantum Mævii, sed etiam Titii? quod non videbatur, quia substitutus sit uni tantum Mævio. Verum quia Mævius Titio non tantum est substitutus, sed etiam coheres, ei que tandem Sempronius substitutus, videtur hoc voluisse testator, hunc Sempronium haberi tanquam substitutum utrique, & utriusque partem capere, idque sine distinctione vel scriptura, vel mortis & successionis, hoc est sive ita primus & secundus heredes sunt: si secundus non erit, tertius esto; si primus non erit, secundus esto. Hic mutatus est ordo scripturae, nihil tamen interest. Sic etiam, ut dixi, sine distinctione mortis, id est, sive primus decedat prior, sive secundus, semper tertius tandem substitutus utriusque partem habebit. Et hoc est, quod ait Imp. sine distinctione *d. l. si Titius, 27. & l. Coheredi. 41. ff. cod.* Legendum autem, sed si instituto heredi & coheredi suo substituto dato, alius substitutus fuerit, tum quia id postulat sententia, tum quia est in lib. manusc. tum deniq; quia ita est in *ff. in d. l. si Titius 2. & d. l. Coheredi. 41. ff.* Hotomanius hic non videtur exemplum sive causam & hypothecam recte constituere.

§. Si servum.

HÆc sunt sumpta ex *l. si paterfamilias. 40. & l. seq. ff. her. in ff.* Sententia hæc est: Servo alieno, quem testator liberum putabat, herede instituto, & si heres non esset, Mævio substituto, servo hoc postea hereditatem licet adveniente, jussu dominici, Mævium ei substitutum non excludi, sed hereditatem aequaliter inter dominum & substitutum Mævium dividi. Videbatur substitutus excludendus per formulam, si heres non erit, sed singulare est in hoc servo, quod pro libero haberetur, & proinde ea formula: si heres non erit, aliter hic sit accipienda, quam plerumque solet, *d. l. si paterfamilias. 40.*

Hh

Si

Si quis. 7. ff. de adq. her. l. Cū proponas. 3. C. de her. inst. D. Cujacius in d. l. Si pater fa. putat hæc verba ita ut alter semis, emendanda, & legendū, ita ut at, videatur, ad d. l. Si pater fa. & lib. 17. obs. c. 21.

Idque Tiberius Cæsar.] Videtur legendum Titus. Sic enim legit Theophilus, qui vocat Pium, cui prænomen erat Titus, & sæpè in eo erratum est, ut Titus, pro Tiberio & contra poneretur. Veteres tamen Tiberio per Ti. Titus per T. simplex scribebant, sed & hic vet. libr. & in D. d. l. Et hoc. 41. & hoc habetur Tiberius.

De pupillari Substitutione. Tit. XVI.

DE ordine jam supra dictum. Verbi ratio in pupillari est facilis; in vulgari obscurior. Sed tamē hæc vera est, vulgarem inde dici, quod vulgari modo fiat, *l. Iam hoc. 4. §. 1. ff. h. t.* sive quod idem est, quia cōmunis est omnium, ut pupillaris propria est pupillorum; hinc vulgaris mulier, quæ vulgato corpore est, *l. Si uxor. 13. §. Sed & in ea. 2. ff. ad leg. Iul. de adult.*

Liberis suis.] Quibus hæc substitutio fiat hic exponitur, sive eorum tres notæ. Prima est ut sint liberi, extraneis igitur hoc modo non substituitur, §. ult. *infr. h. tit.* neque etiam liberis naturalibus, quia & hi pro extraneis & non pro liberis in jure habentur, exceptis paucis casibus, vel nisi testator aliud voluerit, *l. Cum pater. 77. §. volo. 13. ff. de leg. 2. l. Ex facto. 17. §. si quis rogatus. 4. ff. ad SC. Trebell.* Secunda nota, ut sint Impuberes: quare puberibus ita non substituitur, *d. §. ult. infr. h. t. l. Moribus. 2. ff. eod.* Tertia, ut sint in potestate, *d. l. 2. emancipatis* igitur non ita substituitur, *l. Cum ex filio. 39. ff. eod.* Ergo nec mater, quæ liberos non habet in potestate, hac substitutione uti potest, *l. Si mater. 33. ff. eod.* Nepoti autem ab avo substitui potest, si non recidat in patris potestatem, *l. 2. ff. eod.* Miles tamen nepoti, etiam si recidat, ita substituit, imò ei quem non habet in potestate, imò etiam puberi, *l. Cum filius am. 28. ff. de test. mil. l. Centurio. 15. ff. hoc tit.*

Id est, ut si heredes ei non exstiterint.] Ut duæ sunt substitutiones, vulgaris & pupillaris; ita & duæ substitutionis formulæ: vulgaris, hoc est, si heres non erit; pupillaris, si heres erit & impubes moriatur. Est & tertia substitutio, quæ ad utramq; priorem pertinet, *l. 1. ff. h. t.* Prior, quæ vulgaris, dicitur & simplex; altera quæ pupillaris, dicitur duplex, propter formulas, si heres non erit, sive heres erit, *d. l. 1.*

Et si filius meus.] Hæc formula duplex est, & proinde pupillaris.

Et prius moriatur, quam in suam tutelam.] Est antiqua formula, hoc est, quam pubes factus fuerit: ita Iulianus in *l. Si ita §. Qui filio. 1. ff. de bon. poss. secundum tab. l. 1. & 2. ff. Quibus ex causis in poss. eat. l. Cum si iofam. 5. ff. de leg. 3.* ubi Ulpian, eam formulā: *Cum in tutelam suam pervenerit, ipse interpre-*
tatur

tatis, tempus pubertatis ea significari, *sic & Cicero 1. de Oratore & in Bruto & alibi*. Potest autem pater filio non tamen ita: si filius meus intra quartum decimum annum decellerit, sive intra pubertatem, sed etiam si intra decimum annum aut quemcumque velit, modo non ultra pubertatem substituere, *l. Si ita. 21. ff. h. r.*

Quo casu.] Insignis hic est locus de substituto pupillariter, cujus ille sit heres, patris ne, an pupilli, an utriusque? Et certum est, utriusque heredis non esse: est enim unum tantum testamentum, §. *igitur. infr.* Erit igitur interdum patris; interdum filii; & patris quidem, si filius institutus non fiat heres; tum enim substitutus heres patris est & patri succedit. Nam censetur pater hunc substitutum etiam sibi substituisse per consequentiam per hæc verba: si filius heres non erit; quæ est formula vulgaris, contra substitutus filio erit heres si filius heres factus patri ante pubertatem decellerit, nam hic casus & formula est pupillaris, qua ipsi filio substituitur, sive heres ipsi instituitur. Dicit aliquis: videri hoc secundo casu substitutum heredem esse non tantum filio, sed etiam patri, quia utriusque capiat hereditatem, & quia duplex quoque sit hereditas, una patris altera filii, *d. §. igitur. infr.* Sed dicendum, esse quidem duas hereditates & utramque capere substitutum, sed pro una haberi iuncta & ex duabus conflata, *l. Sed si plures. 10. §. filius. 5. ff. h. r. l. Quidam 59 ff. de ulq. her. quæ causa quoque est, cur una tantum Falcidia detrahatur, l. In ratione, 30. ff. ad l. Falc.*

Nam moribus institutum.] Origo & causa substitutionis pupillaris exponitur. Vulgarem diximus supra esse ex 12. tab. id est, jure scripto, quamvis Appianus *lib. 2. de bello civili*, quo loco de testamento C. Cæsaris indicat, vulgarem quoque apud Græcos non fuisse usitatam. Hæc pupillaris moribus, sive jure non scripto inducta est, *ut hic & l. p. in l. Moribus*. Credo inde, quia hujus substitutionis causa & fundamentum est patria potestas, *ut hic in l. t. quos in potestate*, quæ patria potestas moribus introducta dicitur, sive jure non scripto, *l. In suis, 11. ff. de lib. & post. & dictum supra ad t. de patr. potest.*

§. Quæ ratione.

Substitutionem pupillarem Imperator produxit à pupillis etiam ad furiosos, licet puberes, id est ut pater liberis furiosis testamentum facere possit, non secus atque pupillaris. Nam ubi eadem est ratio, idem jus esse dicitur, *ut ait Cicero in Topic.* Ratio eadem est, quia neutri testamentum facere ipsi possunt. Olim à Principe id impetrandum erat, ut de muto ait Paulus, *l. Ex falso. 43. in pr. ff. hoc tit.* Sed hodie furioso pater potest etiam sine Principis permissu; muto tamen aut surdo non poterit sine permisso: nam novæ leges & jura singularia extendi non debent, aut ad alios casus porrigi interpretando, *l. Fideicommissaria. 23 §. etiam, 3. ff. de fidei commiss. libert.* quanquam

Hh 2

pol

possunt interdum & ipsi, mutus inquam & surdus, hodiè facere testamentum, ut dictum supra § item surdus. 3. Quibus non est permissum f. c. testam. quod furioso nunquam licet.

Etiam constitutionem] *l. Humanitatis. 9. C. de impuber. & aliis substitut.*

Sin autem resipuerint.] Ait Imp. hanc substitutionem furioso factam extingui sive infirmari sanitate furioso restituta, *d. l. Humanitatis. 9. & d. l. Ex facto. 43.* ubi Paulus adjungit hanc rationem, quia si diutius, id est, ultra sanitatem valeret hæc substitutio, beneficium paternum cederet filio in maleficium; auferret enim ei jam sanæ mentis testamenti factionem, *d. l. Ex facto. 43. vers. nam & si furioso.*

Certas personas substituere.] Id est, si furiosus hic vel ipse liberos habeat, vel fratres non furiosos, cogitur pater illos, & illis deficientibus fratres substituere, si neutros habeat furiosus, tum potest pater quemlibet ei substituere, *d. l. Humanitatis. 9.*

Et hoc ad exemplum pupillaris.] Hinc vulgò hæc substitutio furioso facta dicitur exemplaris: sed elegantius à Duareno quasi pupillaris, potest & dici Justiniana, sive principalis: ceteræ enim sunt civiles.

Igitur in pupillari.] Redit hic Imperator ad priora sive ad formulam pupillarem, quæ quia duplex est, videtur quoque duo continere testamenta. Et sanè distingui solent pupillares tabulæ à paternis & principalibus, sed propriè tamen & verè unum est testamentum, cujus pars aliqua sit substitutio pupillaris, sive testamentum pupillare, §. *liberis, infra h. tit.* cujus rei magnus est usus in jure civili & Prætorio: hinc enim est, quod una tantum sollemnina sint necessaria *l. Patris, 20. ff. de vulg. & pup. subst.* quod una tantum Falcidia detrahatur, *d. l. In ratione, 30. ff. ad l. Falc.* quod scripti in paterno & pupillari testamento, pro conjunctis habeantur, *l. Planc. 34. §. si conjunctim. 9. in fin. ff. d. leg. 1.* quod unam sive ex uno, ut paterno, vel ex pupillari hereditatem capiendo, alteram ex altero repudiare non possit substitutus, sed utramque vel acquirere vel omittere cogatur, *l. Sed si plures. 10. §. filio 2. ff. h. tit.* Utriusque, inquit Ulp. debet hereditatem habere, aut neutrius.

Duarum causarum.] Hereditates vocat causas sive duos casus, vulgare & pupillare: ita & *l. Cum ex filio. 39. §. filio. 1. ff. h. tit.* Ait enim duas esse hereditates, sed tamen hæ duæ pro una habentur, ut supra dictum, *d. l. Sed si plures, 10. §. filio. 2.* interdum tamen hæ duæ pro separatis habentur, *l. Paterfamilias. 28. ff. de reb. aut. ind. poss.* puta quādo pupillus paterna hereditate se abstulit, ideoque bona patris per creditores venierunt. Nam hic pupillus, si postea moriatur ante pubertatem, substitutus ejus hereditatem pupilli, quæ ei fortè aliunde obvenit, habebit, non creditores. Et hoc est quod ait *d. l. Paterfamilias. 28.* & si unum est testamentum, non tamen una est hereditas, si pupillus patris se bonis abstineat.

Sim

Sin autem quis ita formidolosus sit.] De modo sive forma conficiendi tabulas sive pupillares sive secundas hic exponit Imperator. Nam solent veteres duobus uti modis. Vel enim & sibi & liberis testamentum faciunt in eisdem tabulis, vel in diversis: & hic alter modus usitator erat & tutior, unde unæ tabulæ principales, alteræ dicebantur secundæ, l. *Tabulari*. 2. §. *Testamentum* 1. & l. *pen. ff. test. quemad. aperiari*. Quod si in unis tabulis facerent, solebant tamen substitutionem hanc pupillarem rejicere in imam partem, & vocabant priorem partem primam ceram, ut hanc pupillarem imam ceram, ut Sueton. in *Cæsare* & in *Nerone*. Horatius in *sermonibus* & alibi: videatur & Horom. libro 3. *obscure*.

Separatim in inferioribus partibus.] Id est, in ima cera, ut veteres loquuntur. Exemplum hujus rei elegans exstat in l. *ult. ff. de fideicommiss. lib.*

Sed etiam exheredatis.] Ait pupillariter substitui posse etiā exheredatis liberis, l. 1. & d. l. *Sed si plures* 10. §. *ad substituta*, 5. ff. h. t. l. *Miles*, 41. ff. de *testam. mil.* Ut Titius mihi esto heres; Marcus filius meus exheres esto, ei; si Impubes moriatur, Gajus frater meus heres esto. Videbatur non posse, quia l. 12. tab. est, ut uti quisque, legasset suæ rei, id est, quia pater suis rebus heredem instituere deberet. Sed dicendum, testatorem hic substituere non suis bonis sed bonis Impuberis, puta adventitiis. Ratio autem, cur possit, est, quod, ut supra dictum, hujus substitutionis causa & fundamentum non est in bonis, sed in patria potestate, ideoque locum habet etiam in exheredatis, si sunt in potestate.

Itaque eo casu.] His verbis exponit Imp. quod ad hunc substitutum exheredati perveniat; nam ex paternis bonis nihil ad eum venit propter exheredationem: quare ait ad hunc substitutum venire sive pertinere bona adventitia, id est, ex hereditatibus, legatis &c. huic exheredato adquirentia, d. §. *ad substituta*, & l. *Paterfamilias* 28. de *verb. actio. Ind. poss.* Qua de re exstat insignis controversia apud Cic. lib. 2. *ver. Rhet.* an hereditas adventitia ad substitutum pertinet?

Quæcunque diximus.] Ait etiam postumis pupillariter posse substitui, si scilicet sint postumi sui: nam postumus pro jam nato habetur in commodis ipsius, l. *pen. ff. de stat. hom.* At substitutio pupillaris utilis est liberis & ad eorum utilitatem introducta d. l. *Ex facto*. 43. ff. hoc *titul. l. Moribus* 2. & l. *Paterfamilias* 46. ff. hoc *tit.* Hujus autem rei, id est, de substitutione postumi, exemplum est illustre & vetus in causa Curiana, cujus sæpè meminit Cicero, libro 1. de *Orat. in Bruto* pro *Cæc.* in *Topic.* & Quintil. lib. 7. *cap. 6.* de ea causa latè Balduinus in *Scævola*.

Liberis autem suis.] Idem ait l. 1. & 2. l. *Si quis eum*, 16. §. 1. ff. h. t.

Nam pupillare testamentum.] Id breviter notandum, in testamen-

Hh 3.

to

to multa scribi, ut institutionem heredis, ut legata, ut libertates, ut adignationem liberti, ut codicillorum confirmationem, ut substitutiones, vulgarem & pupillarem, quæ omnes sunt partes testamenti, sed caput omnium est institutio heredis, adeo, ut ea prætermittā, vel non rectè facta, reliquæ quoque partes infirmantur, *l. 1. & 2. ff. de her. inst. §. ante heredis, 34. infra de leg. 1.* Et hoc est quod ait Gajus, & codicillos & secundas tabulas partem obtinere testamenti *l. pen. ff. test. quemadmod. aper.* Et hinc est quod testator pater prius sibi quoque testamentum, posterius filio impuberi facere debeat; non verò invertere ordinem *l. Maribus. 2. §. prius. 4. l. & quis eum 16. §. Si suo. 1. ff. h. t.*

A deo ut si patris.] Scilicet ab initio, vel etiam post. Ut pater duos habet filios, unum præterit, alterum instituit, eique substituit Titium pupillariter. Hæc substitutio non valet, sive injusta est, propter præteritionem filii. Vel post, ut pater habet filium impuberem & uxorem gravidam, instituit impuberem, eique substituit Titium præterito ventre. Hic ab initio valet testamentum patris, sed nato postumo rumpitur, & tum quoque id est, postea corrumpitur substitutio. Unus excipitur casus, si testamentum patris per bonorum possessionem contra tabulas postea rescindatur: hoc enim casu substitutio nihilominus valet & firma manet; licet testamentum patris ea bonorum possessione fuerit rescissum, *l. Ex duob. 34. §. ult. ff. h. t.*

Vel singulis.] Idem Florentino sumtum, *l. Vel singulis. videatur & l. Si pater. 25. ff. eo.* ut Primus filius heres meus esto: si heres non erit, vel si heres erit, & intra pubertatem moriatur, Titius heres esto: secundus filius meus heres esto; si is heres non erit.

Vel ei qui eorum novissimus.] ut primus, secundus, tertius, filii mei impuberes heredes sunt, & ei, qui novissimus eorum mortuus fuerit, Titius heres esto, *d. l. Si pater. 25.*

Singulis quidem.] Differentia siue usus duarum substitutionum, scilicet singulis & novissimo hinc exponitur. Nam singulis pater substituit hac de causa, quod nullum ex liberis velit intestatum decedere, sed suum cuique esse heredem ex testamento per substitutionem: novissimo verò ea de causa tantum substituit, quia contrarium velit, id est, ut non omnes habeant heredem ex testamento, sed ut, quia sunt fratres, si unus moriatur, reliqui fratres ei succedant ab intestato; non substitutas ex testamento: vult enim substitutum exclusum, & non ante aliquid acquirere, quam novissimus moriatur impubes: novissimus, id est reliquis mortuis jam hic unus reliquus, *d. l. Si pater. 25.*

At ut generaliter.] Ut filius meus impubes, item primus & secundus fratres mei heredes mihi sunt: quisquis mihi heres erit, idem filio heres esto. quæ formula generalis valde est utilis & pluribus institutis heredibus fit
com-

compendii causa *l. Cum filio. 3. l. Si in testamento. 5. l. Qui liberis. 8. in pr. & § 1. l. Sed si plures. 10. in pr. l. In substitutione. 31. l. Ex duobus. 34. § 1. l. Ex facto. 43. § ult. ff. b. r. l. Si quis duobus. fin. C. eo.*

Quibus verbis.] Interpretatio formulæ, *quisquis*, &c. hic exponitur, & tria adferuntur diligenter notanda. I. Ea formula substitutos censeret eos tantum qui ipsi fuerint scripti, q. d. non eorum vel pater vel dominus, *l. Qui liberis. 8. § 1. ff. cod. secundo, eos tantum ex eadem formula substitutos censeret, qui non tantum scripti, sed etiam existerint heredes ipsi patri: nam heres, licet scriptus, si tamen verè non fiat heres, id quod fit aditione hereditatis, pro non scripto habetur & testamentum infirmatur, d. l. Ex duobus. 34. § 1. tertio, ea formula etiam de partibus sive de partium distributione judicandum, hoc est, ut substituti tantam partem singuli habeant ex substitutione, in quantum fuerint instituti, id est, ut in partibus substitutio subsequatur institutione, d. l. Qui liberis. 8. § ult. & d. l. Sed si plures. 10. ff. cod.*

Masculo igitur usque ad 14. ann.] At masculo usque ad 14. ann. Quid si usque ad decem, id est, minus, & quid si usque ad sedecim, id est, plus? Et si minus, ita servandum ut supra dictum, & l. Qui plures. 38. l. Si ita quis. 21. ff. eodem. si in plus, non servandum ulterius, quam in annum hic proscriptum, id est, si substituerit in decimum sextum finietur tamen decimo quarto, *l. In pupillari. 4. ff. cod.* Excipitur miles, qui etiam post decimum quartum & quousque velit potest suis liberis substituere, *l. Verba. 7. l. Centurio. 15. ff. h. r. l. Precib. 8. C. cod.* Ratio exceptionis est perspicua, quod in militari testamento non regula juris, sed voluntas militis spectari soleat, *l. In fraudem. 15. §. 1. & l. Si certarum. 17. ff. de test. mil.* Et si autem miles hoc potest, id est, filio potest directo substituere, etiam ad annum usque, 25. hæc tamen substitutio propria & directa non erit, sed potius precaria sive obliqua, *l. Precib. 8. C. h. r. l. & l. In testamentis. 26. C. de testam.*

§. Extraneo verò.

At extraneo, vel etiam filio, sed puberi non posse substitui pupillariter sive directo, sed posse precario, id est per fideicommissum: ut, Titius heres mihi esto. Rogo autem te heres, ut si ante annum ætatis 25. moriariis hereditatem meam restituas Sempronio fratri meo. Vel primus filius meus pubes heres esto, quod si hic filius meus heres mihi factus moriatur anno ætatis 30. volo ut hereditas mea ad Sempronium deferatur. Hæc sunt substitutiones precariæ, quæ propriè fideicommissa dicuntur, ut & supra dict.

Heredi instituto.] Hoc addit Imp. idèd, quia non institutus fideicommissum onerari non debet: nemo enim in plus est onerandus, quam est honoratus, de qua reg. infra §. 1. Vers. hoc solum, de sing. reb. per fideicom. relitt.

Sed.

Sed hoc solum permissum est.] Exemplum videatur in l. Cum ex filio. 39. & l. Coheredi. 41. §. cum filio. 2. ff. hoc tit. d. l. Precibus. 8. C. cod. Ratio cur non sit permissum directo substituere vel extraneo, vel puero filio; quia tantum filio impuberi permissum est. Cur autem filio tantum & non extraneo; ratio est, quia hæc substitutio pendet ex patris potestate. Cur autem impuberi tantum & non puero; ratio est; quia puer ipse sibi testamentum facere potest, l. Ex factis. 43. ff. hoc tit.

Quibus modis testamenta infirmantur.

Tit. XVII.

Ordinis ratio supra jam exposita est, ut prius de testamento ordinando sive constituendo, posterius de eo infirmando vel tollendo explicetur. Ortus enim rei interitus est prior. Respondet huic tit. t. ff. de injust. rupt. & irr. testamento, & t. proximus. Ergo sub hoc titulo modi exponuntur, quibus testamenta jure facta & legitime ordinata, per posterius infirmantur. Sunt autem duo modorum genera; vel enim rumpi vel irritum fieri dicitur, de quibus verbis infra. Sunt & alii modi, quibus testamentum rescinditur: querela, & bonorum possessio contratab. De querela infra tit. prox. de bon. poss. contra tab. §. sunt autem. i. infra de bon. poss. Ad summam, sex sunt modi, quibus testamentum infirmatur: agnatio sui heredis, posterius testamentum, desertio testamenti, capitis deminutio, querela, & bonorum possessio contratab. De tribus hic, agnatione, posteriore testamento, & capitis deminutione. De desertione aliquid dicitur ad §. alio, infra h. t. de reliquis jam dictum.

Testamentum jure factum.] Nam non jure factum ipso jure non valet, ut filio præterito, vel aliis omiſſis ſollemnibus, id enim proprie in jure dicitur testamentum injustum, & testamentum non jure factum, l. i. & ipso t. ff. de injust. rupt. & irr. test.

Donec rumpatur.] De his verbis, rupti & irriti, infra §. hoc autem casu.

Rumpitur autem testamentum.] Rupti duo sunt modi, agnatio, & posterius testamentum, de quibus ordine hic explicatur.

Cum in eodem statu.] q. d. testatore non manente in eodem statu; id est mutante statum, sc. capitis deminutione, testamentum dicitur non rumpi, sed irritum fieri, de quo infra §. alii autem modi.

Si quis enim post factum testamentum.] Prior modus rupti, agnatio sui heredis; cujus & Cicero meminit, lib. 1. de or. & alibi. Agnatio autem hæc fit vel postumo postea nato, vel adoptione, ut hic, sed illa proprie magis

magis dicitur adgnatio, *l. Postumi. 3. & passim ff. de injust. rupt. & irr. test.* Nā adoptio verē & propriē nō est adgnatio, sed potius quasi adgnatio, *l. Verum. 8. ff. de injust. rupt.* Ratio hujus juris, id est, cur adgnatione rumpatur testamentum, est, quia ad suum heredem pertinet hereditas patris, adeo ut tempore testamenti jam nato eo & praterito, testamentum sit nullum, & proinde postea nato, id est, adgnato, fiat ruptum, *l. In sum. 11. ff. de lib. & post.*

Secundum nostram.] de ea d. *supra* §. Sed hodie. 2. de adopt.

§. Posteriore quoque.] Alter modus rupti, testamentū posterius hic exponitur, de quo & in *l. Tunc. 2. l. Cum in secundo. 16. ff. de injust. rupt. & irr. test.* Ratio hujus est, quod testamentum est ultima voluntas, *l. 1. C. de SS. Eccles.* & quod duobus testamentis nemo potest decedere, excepto solo milite. Quare & militis testamentum prius posteriore non rumpitur, *l. Querebatur. 19. ff. de test. mil.* Quæro an testamentum militis rumpatur adgnatione sui heredis? Respondeo, rumpi nisi miles contrariū declaraverit, ut nolit rumpi, *l. Si militis. 7. & 2. ff. de leg. 1. d. 1.* Sic aliis quoque modis testamentum militis non infirmatur, ut capitis deminutione, *l. Miles filius suus. 22. ff. de testam. mil.* Eadē semper est ratio quæ supra dicta. Cur autem testamentum prius posteriore rumpatur potius, quam rumpat illud, ratio jam dicta est, quia testamentum est ultima voluntas, quod idem in aliis quoque juris articulis obtinet, ut posteriora derogent prioribus, ut in legibus, *l. Leges. 9. C. de ll. ut in pactis & cōtractibus, l. Pacta. 72. ff. de contrah. empt. l. Pacta novissima. 12. Cod. de pactis. ut in legatis & fideicommissis, l. Si mihi & tibi. 12. §. in legatis. 3. ff. de leg. 1. l. Clari. 19. C. de fideicommissis. ut in tutelis, *l. Tutor datus. §. 1. l. Si hereditas. §. 1. ff. de testam. tutela.**

Nec interest an exstiterit.] Ait Imperator prius testamentum rumpi posteriore Jure perfecto, et si ex eo nemo heres exstiterit, per aditionem hereditatis. Videbatur tamen non rumpi, quod posterius fiat irritum, si nemo ex eo heres sit: non enim videtur testamentum perfectum rumpi posse testamento quod fiat irritum; sed ad perfectionem testamenti ut sc. justum sit aut jure factum, nihil pertinet aditio hereditatis, sed pertinet ea tantum ad effectum testamenti, non ut dixi, ad substantiam, §. in extraneis. 4. infra de her. qual. & different. *l. Tunc. 2. & l. Cum in secundo. 16. ff. de injust. rupt. & irr.* Ex his contra intelligitur, prius testamentum posteriore non recte facto non rumpi, *l. Si bina. 11. & d. l. Tunc. 2. ff. de leg. 1.*

Ideoq; si quis aut voluerit.] Casus hic exponuntur; quibus testamentum sit irritum, desertione, id est non adeundo, puta quia heres vel nolit adire vel non possit: non possit, vel quia præventus morte, vel quod defectus conditione & in his casibus inquit, testamento jure licet facto, sed destituito, testator etiam moriatur intestatus §. 1. infra, de her. qua ab intest.

Et posterius æquē.] Id est, sit irritum, de quo infra in §. alio.

li

§. Sed

§. Sed et si quis priore testamento] Casus modo expositus est, quo prius testamentum rumpitur posteriore, licet irritum postea factum, quod vix videbatur concedendum. Alter hic adfertur casus, quo prius testamentum rumpitur posteriore, etiam eo, in quo heres scriptus est ex certis rebus, quod item non videbatur admittendum, quod institutio heredis ex certis rebus videatur contraria esse Regulis juris. Nam ut supra d. §. legatarius 11. de testam. heres est juris successor, non rei, ut legatarius. quare heres ita instituitur: Titius heres esto, vel, Titius ex quadrante heres esto. Aut ita, Titius ex fundo Tusculano, ex 100 aureis heres esto, quia est certa rei, non patris, id est juris, nulla videri potest. Et sanè non valet; non magis, quam facta sub conditione impossibili. Sed ut testamentum conservetur, interpretatione prudentum inductum est, ut institutio sustineatur, & mentio rei non secus atque mentio conditionis impossibilis pro non adjecta habeatur. Hujus interpretationis primus auctor Sabinus videtur l. Circa. 2. l. Quotiens 9 §. Si duo. 3 l. Si alterius. 10. & l. seq. l. Ex facto. 35. l. Qui non. 78 ff. de her. inst. Et hoc est, quod in rescripto infra dicitur, testamentum, in quo certarum rerum heres est scriptus, jure valere, perinde ac si rerum mentio facta non esset, sc. interpretatione prudentum, propter favorem testamenti.

Cum aliud quoque præterea in ea.] scilicet de fideicommissum, propter quod hæc quoque omnia hic posita & sumpta, ex Marciano in ff. sunt collocata, sub tit. de fideicommissum. l. Si quis, 29. ff. ad Senatusconsultum Trebellianum.

Testamentum secundum locum factum.] Dux partes sunt hujus rescripti. Una de rupto testamento, de qua hic. altera de fideicommissum, de qua verbi sed teneri: ut Titius testamentum fecit, postea alterum ita: Gajus heres ex fundo Tusculano mihi esto, volo autem prius testamentum meum valere. Hac clausula testator non potest quidem efficere, ut prius testamentum jam ruptum posteriore, valeat ipso jure (nam voluntas in testamentis militum tantum sola, in aliis voluntas juri & legibus consentanea habet locum) non tamen planè est inutilis, sed pro testamento fit fideicommissum, id est, hereditas ex priore testamento ad heredem in eo scriptum venit, non ut hereditas, sed ut fideicommissum, & alia quoque in eo scripta, ut legata, libertas. l. Si quis, 29. l. Postumus. 12 §. 1. ff. de injust. rup.

§. Alio autem modo.

Alter modus infirmandi testamentum est irritum fieri, id quod fit bifariam, capitis deminutione, de qua hic, & destitutione sive desertione, de qua supra. Nam si nemo ex testamento heres existat aut fiat, vel quia non possit, quod fit multifariam, vel quia nolit, dicitur testamentum destitui, l. Si quis, 9 §. Si filium. 2. in fin. ff. de lib. & post. & propriè irritum fieri, l. 1. ff. de injust. rup. & c. Vlp. tit. 23. in lib. Regularum.

Veluti

Veluti cum is.] Capitis deminutione testamentū fieri irritum. *l. Si quis. §. §. irritum. ff. de in iust. rup.* Ratio, cur & hoc modò testamenta infirmantur, est, quia testamentum non est nisi liberi hominis, civis, & patrisfam. ut *supra explicatum sub t. quib. non est permiss. fa. test.* Ea autem tria ad statum personæ pertinentia requiruntur in testatore duobus temporibus testamenti & mortis. §. non tamen *infra h. t. §. in extraneis, 4. infra de hered. qual. & differ.* In his autem tribus consistit triplex capitis deminutio.

Hoc autem casu.] De verbis rupti & irriti hic agitur. Ait autem Imperator, hæc verba esse quidem generalia, scil. ut rupta possint dici irrita & contra: sed dilucidationis causa & artis ea rectè distingui. Sunt autem tria. Injustum sive non jure factum, ruptum, & irritum. Eorum differentia ex superioribus jam satis intelligitur.

§. Non tamen.

Diximus *supra in tit. de testam. ord.* differentiam juris civilis & juris Prætorii in testamentis esse notandam: ejus rei hic insignis usus exponitur, nimirum testamentum capitis deminutione irritum quidem fieri jure civili, sed tamen (ita loquitur Ictus in passiva significatione) jure Prætorio, si tamen hæc duo adint. Primum sollemnia prætorii, ut signa 7. testium: secundò si modò testator moriens sit & civis Romanus, & paterfamilias sive suæ potestatis. Cur prius adesse debeat intelligitur ex *d. loc. §. 1. de testam. ord.* quia alioquin non esset testamentum juris Prætorii. Cur alterum adesse debeat, ratio hæc est, quia Prætor, etsi sollemnia juris civilis non requirit, tamen in quibusdam jus civile subsequitur *l. Scio, 4 ff. de testib.* Quare ut jure civili ita & jure Prætorio servus, peregrinus filius testamentum facere non possunt, *l. 1 ff. de jure delib. videat. r 12 p. lib. reg. 11. 27. §. si si ptem, l. Si filius. 7 ff. de lib. & post. d. l. Postumus, 12. l. Filio. 17 ff. de in iust. rup. & irr. testamento. l. Si duob. 12. §. 1 ff. bonor. poss. cont. tab. l. pen. §. 1 ff. de bon. poss. secun. tab.*

§. Ex eo autem solo.

Ait testamentum neq. nuda voluntate testatoris, neq. imperfecto posteriori testamento infirmari. *l. Tunc. 2. ff. de in iust. rupt. & irr. l. 1. §. pen. ff. si tab. null. ex st. u.* Ratio cur nuda voluntate testamentum rectè factum non tollatur, ut si dicat testator, nolo testamentū meum valere, hæc est, quia nuda voluntate non ordinatur, sed adhibitis sollemnibus: nihil autem est tā naturale quam, &c. *l. Nihil tam. 31. ff. de regul. jur.* Quare testamentum militis, quod nuda sit voluntate, nuda quoque tollitur: sed cogitur testator, si testamentum prius sublatum velit, ipsas tabulas vel delere vel lacerare vel rescindere, quare res tit. *l. ff. de his que test. delent. &c.* De altero, id est,

11 2

cur

cur prius iure factum non tollatur posteriore imperfecto, perspicua est ratio, quia imperfectum habetur pro nullo id enim propriè testamentum dicitur, quod iure perfectum, reliqua per abusionem testamenta dicuntur, ut injusta, irrita, rupta. Imperfectum autem est, quod alias injustum sive non iure factum dicitur, id est, cui aliquid ex sollemnibus deest, *l. Tabularum. 2. §. 1. ff. testam. quem adm. aperiant.*

Et aut mortalitate.] Id Sueton. narrat de Poeta Horatio, eum initio testamēti oppressum vi morbi nūcupallē voce heredem Augustum Imperatorem.

Divi Pertinacis oratione.] Hæc sumpta sunt ex *l. Si iure 13. ff. de leg. orationis ipsius sive constitutionis huius meminit & Capitolinus in vita Pertinacis Imperatoris.* Cæterum una est exceptio, qua testamento imperfecto etiam prius rumpitur, *de qua l. Si duobus, 12. §. 1. ff. de bon. poss. contra tab. l. Hac consultissima 21. §. ult. C. de testam.*

§. Eadem oratione expresse.] De imperfecto testamento duo constituit Pertinax; primum eo non rumpi prius perfectum; secundo id non sustineri, etiam si ipse Imperator in eo sit scriptus heres. Ratio hic egregia adiungitur, quia Imperator ordinem juris defendere potius, quam violare solet, *l. Ex imperfecto, 23. ff. de leg. 3. l. Ex imperfecto, 3. C. de testam.* Est & alterum in ea constitutione Pertinacis: Principe litis causa instituto, testamentum non valere, sive Principem in re controversa & perplexa non esse heredem instituendum; privatus quidem in ea potest institui, Princeps non item. *l. Ex hoc edicto, 8. §. Sed heredem 3. ff. de alienat. jud. mut. causa fa. l. pen. ff. de hered. instit. & Paulus libr. 5. sent. tit. 12.* Ratio est, quia ex principali maiestate calumniæ occasio & facultatem capi non oportet, ait Paulus *d. l. pen. & d. t. 12.*

Neque ex nuda voce.] Id ex. ex nuda voluntate, sive ordine juris, id est sollemnibus. Sanctius est enim in opem Remp. obtinere, quam ad divitiarum cumulum per dedecorū atque discriminum vestigia pervenire, agebat Pertinax, teste Capitolino.

Licet enim inquit, &c.] Insignis hæc sententia est à multis Imperatoribus iterata, *d. l. Ex imperfecto, 3. C. de testam. l. Digna, 4. C. de ll. l. Princeps 31. ff. eodem.* Decet, inquit Paulus. Majestati Imperatoriæ eas servare leges, quibus ipse solutus esse videtur, *d. l. Ex imperfecto, 23. ff. de legat. 3.* Quomodo autem & quatenus Imp. sit solutus legibus explicatur in *l. Princeps, 31. ff. de ll. videatur Cujacius libr. 15. observ. cap. 30.*

De inofficioso testamento. Tit. XVIII.

Huius tituli respondet titulus D. & C. de inoff. test. Ratio ordinis jã supra exposita hæc est, quod quærela inofficiosi testamenti pertinet ad modos infirmadi testamenta, de quib. proxime dictum, ut & honorū possessio.

possessio contra tab. l. *fr. liberi* 17. C. de Coll. at. in D. autem & C. h. t. longè alio ponitur loco. Ratio differentie est, quia hic consideratur querela ut modus rescindendi testamenti, in D. & C. ut actio. Est enim actio omnium h. t. *primi* d. l. D. & C. de *inoff. test.* & dici solet querela, quod exheredati aut præteriti queruntur hac actione apud Judicem propolita, se inofficiosè & injustè exheredatos aut præteritos esse, eaque actione hereditatem sibi ab heredibus scriptis ablatam vindicant. Est enim & hac actio vindicatio, id est in rem, sed universalis, id est, totius hereditatis. Est autè magna quæstio, utrum hæc actio, quæ dicitur querela, sit eadem cum petitione hereditatis, sive ejus species, ut contendit D. Cujacius *ad no. 18. & alibi*, an verò querela & petitio hereditatis duæ sint actiones inter se distinctæ, id quod contendit Joh. Vaudus *libr. 9. jur. 1.*

Quia plerunque parentes.] Duo his verbis continentur. Primo, querelam propter frequentes exheredationes esse frequentem, *idem ait Ulpian. l. 1. ff. eod.* Secundo, causâ querelæ, exheredatio sine causâ, ut si parentes novercalibus inligationibus corrupti sanguinem suum malignè exheredent, *l. 1. ff. eod.* Est & tertium hic notandum, idque summum sine causâ exheredis dari querelam: contra non dari, si causâ sublit, *l. Papin. in p. S. § si ex causa, 15. & cass. de inoff. testam.* De causâ autem duo sunt notanda. Primo, quæ causâ exheredandis liberis sit idonea, & constitutum, esse 14 *Novell. Justinian. 115.* Secundo, de probatione ejus causæ, *de qua in dict. Nov. 115.*

Vel omittunt.] Id est, prætereunt, quod de matre & avo materno intelligendum, ut exheredatio de patre & avo paterno nam præteritio matris comparatur exheredationi patris, *ut supr. d. §. ultim. quib. non est permis. fac. test.*

Inductum est.] Ex hac magna est hodiè quæstio, quo jure sit inducta querela, id est, lege an jure civili, an constitutionibus, *qua de re videatur Cujac. in obs.*

De inofficioso testamento.] Dicitur inofficiosum, quia contra officium pietatis factum, *ut infr. Imp. hui & l. Hui colore 2. ff. eod.* Cicero quoq; inofficiosum & inhumanum vocat. A finius Pollio *in oratione ap. Quintil. lib. 9. cap. 2.* Audisne furiosum inquam, non inofficiosum testamentum deprehendimus.

Liberi.] Solet in actionibus quærî, cui & contra quem detur actio: ita & hic Imperator hanc ait dari liberis, datur & parentibus, datur deniq; & fratribus & sororibus interdum, *de quibus §. non autem. infra. h. tit.* alias nõ datur, *d. §. non autè.* Ratio autem, cur liberis detur, est, quia pietas parentum in liberos id dicat, ut in bonis parentum liberi præferantur aliis, nisi malè de iis meritis. Ratio naturæ, simul & parentum commune votum id postulat, *ait Pom. l. Scrip. 7. §. 1. in fin. ff. Si tab. testam. null. ex tab. unde libert.* sive naturalis charitas er-

galiberis ut, ut Papinianus. l. Nam et si 15. ff. de inoffic. testam. Quæ ratio, quia naturalis est, sit, ut querela nō tantum contra patrem, sed etiā contra matrem detur. Nā tamen parentum non eadē est potestas, eadem tamen dicitur esse charitas, & parentes, contra parentibus debetur à liberis omnibus idem honor & reverentia l. Parentes. 6. ff. de in ius voc. Ex eadem ratione est, quod spuris quoque debetur querela de inofficioso testamento matris: nam patrem nō habent, l. Si suspecti 1. 29. §. De inofficioso. 1. ff. de inoffic. testam.

Iniquè præteritos.] Scilicet à matre: nam à patre si sunt præteriti, testamentum ipso jure nullum est.

Hoc colore.] Idem ait l. Hoc colore. 2. & l. Nam & his. 5. & l. Mater. 19. l. Titia. 13. ff. de inoffic. testam. l. Nec fideicommissa. 36. ff. de leg. at. 2. Solent Jurisconsulti sepe colorem, id est, fictionem inducere, regularum juris conservandarum gratia. l. Si quis pro emptore. 15. ff. de usurp. & usucap. ita & hic ut ne testamentum rectè factum & sollemne propter naturalem tantum rationem rescindatur, colorem quoque civilem inducunt, id est, fingunt vitium aliquod in testatore, medium quodammodo inter sanam mentem & furorē. Est & alia ratio hujus fictionis, sed naturalis, quia liberi parentibus eorumque ultimæ voluntati reverentiam debent, ut ne temerè eam convellant, §. tam autem, infr. h. t. l. Si eum d. item. 22. §. nec non, 6. ff. sol. matr.

Non autem liberis tantum.] Ait, querelam parentibus quoque dari, ut si filius patrem prætereat alio instituto herede, l. 1. & l. Pater 14. eum. 1. seq. ff. de inoffic. test. Ratio in d. l. Nam et si 15. quia etsi natura potius vult, ut bona parentum ad liberos, quàm ut liberorum ad parentes turbato ordine mortalitatis perveniant: tamen ratio miserationis id admittit, ut bona liberorum ad parentes deferantur, & lucuosam consequantur portionem, ut vocat Imperator in Cod. Theodos. de inoffic. testamenti. l. Scripto. 7. in fin. ff. Si tabula testam. non extab. unde liberi.

Sororem autem & fratrem.] Ait, & aliis cognatis nulli querelam dari, ne fratri quidē aut sorori, nisi uno casu, scilicet si frater præterito fratre turpem perionam instituerit, ut mimum, histriionem, lenonem, meretricem, l. Fratres 27. & l. Fratris. 21. C. de inoffic. test. Et hæc ipsa de fratre consanguineo, id est, ex eodem patre sunt intelligēda: nam uterino nullo casu datur, d. l. Fratres. Cujacius lib. 17. obs. cap. ult.

Iam autem naturales liberi.] Dictum est modò, querelam non temerè dari liberis, tum quia id rescindit, quod legitime & jure factum est, arg. §. rursus, infr. de act. tum quia est contra reverentiam parentibus debitam, tum denique quia est contra favorem testamenti: hic enim de causis querelæ in jure dici solet odiosa & non facile concedenda. l. Cum quidam. 19. ff. de lib. & post. Quare & Jurisconsulti & Imperatores modos repertiunt, quibus & querela impediatur. Tres autem hic explicantur. Primus est, quo di-

citur,

aitur, querelam non dari liberis, si alio jure sive remedio civili aut prætório hereditatem aut bona consequi possint. Ratio hujus modi est, tum quia odiosa est querela, ut modò dictum, tum quia querela est remedium non legitimum & ordinarium, sed extraordinarium: at cui est consultum remedium ordinario, ei non datur remedium extraordinarium, *l. In causa, 16. in pr. ff. de minor.*

Si nullo alio jure.] Aut civili, ut dicendo, testamentum est nullum; aut prætório, ut per bonorum possessionem contra tabulas, quæ datur emancipatis præteritis.

Postumi quoque.] Quod de natis liberis, idem jam ait de postumis, iis quoque non dari querelam hoc casu, quo aliud habent remedium, ut est dicere: testamentum esse ruptum agnatione ipsorum, si sint præteriti, *l. Postumo, 6. ff. hoc tit.* Nam exheredato querela datur. Hodie tamen postumus non videtur exheredari posse, quia ex illis 14. causis nullam committere possit.

Sed hæc ita accipienda sunt.] Altera causa sive modus excludendæ querelæ, est quarta jure veteri, & hoc jure aliquid saltem testamento relictum liberis. Nam olim si testator filio relinqueret testamento quartam legitimæ partis, excludebatur filius à querela, *l. Cum scribit, 4. Cod. Theodos. de inoff. testa. l. Parentibus, 8. C. cod. l. Si totas, 5. C. de inoff. don. l. Papinian, 8. §. quomodo, 8. ff. h. r. Ut: Titius duos habens filios unum instituit, alterum exheredavit, cum in bonis haberet quadringentos, exheredato quinquaginta legavit, quæ est quarta legitimæ partis, id est ducentorum. Nam si uterque patri lege succederet, id est ab intestato, utriusque pars legitima essent ducentorum, cujus pars quarta jam alteri relicta eum à querela removel. Novo jure non est quarta, sed est amplius, nunc triens, nunc semis, nunc dodrans, *qua de re Novell. 18.* quæ quarta vulgo dicitur legitima, & eleganter à D. Hotomano legitimaria. Imperator autem constituit, ut satis sit, testatorem non ipsam totam quartam sive hodie trientem, &c. sed aliquid saltem testamento exprimere, & cogetur filius exheredatus supplementum petere ab heredibus scriptis; querelam non habebit. Ratio hujus novi juris est, ut major reverentia à liberis servetur parentum voluntati: & hoc est, quod ait, *ad verecundiam naturæ.**

Quod nostra constitutio.] Ea est, *l. Omnimodo, 30. C. de inoff. test. de qua,* ut celebri sæpe ipse meminit, *l. 31. & seq. l. Si quando, 25. §. & generaliter, 2. & l. seq. C. d. t. c. Maximum virtutum, 4. C. de lib. præter.*

Ici non fuerit] His verbis abrogat Imperator veterem constitutionem, quæ cautum fuit, ut si testator totam quartam non expressisset, sed aliquid tantum & adjecisset hæc verba, ut boni viri arbitratu suppleatur usque ad quartam, filio non daretur querela, *l. 1. & 2. C. G. g. de inoff. testam.*
Justinianus

Justinianus constituit, non dari querelam, modò aliquid relictum sit, sive ea verba, *boni viri arbitratu*, sint adjecta, sive non, *d. l. Omnimodo*.

§. Si Tutor.

AIT, tutorem à patre suo exheredatum, petentem legatum pupillo suo à patre tutoris relictum hac legati petitione non removeri à querela. Ratio hujus juris non satis intelligitur, nisi hæc hypothesis de tutore revocetur ad thesin, in qua continetur tertia causa sive modus excludendæ quærelæ, scilicet approbatio judicii testatoris. Thesis enim sive regula juris hæc est; Eum, qui judicium testatoris semel vel dicto vel facto agnovit & approbavit, non posse postea pœnitendo idem judicium rescindere, non posse quem voluntatem ut inofficiosam accusare, quam semel probavit, *l. si pars, 10. §. 1. & duab. ll. seqq. l. Mater. 19. l. Filius. 22. & l. seq. §. ult. l. p. §. si heres, 2. & l. ult. ff. h. t. l. Parētibz. 8. C. eod.* Ratio hujus regulæ est, quia nemo potest consilium mutare in alterius injuriam ut est rescissio, *l. Nemo. 75. ff. de R. I.* Quæ de querela dixi, idē obtinet & in bonorum possessione contra tab. *l. si filius. 30. ff. de minor.* Jam in hac hypothesis tutor petendo legatum videtur approbare judicium defuncti. Ergò excludendus à querela. Sed tutorem excusat necessitas officii, *l. Adversus 30. ff. h. t. l. Tutorem. 22. ff. de his quæ ut indign.*

Sed si è contrario.] Priore casu tutor erat filius exheredatus, pupillus erat extraneus & legatarius: hoc contra pupillus est filius exheredatus, tutor est legatarius. Et ut priore casu legatum petendo pro pupillo non excluditur à suo querela; ita hoc casu querela agendo pro pupillo non amittet legatum ipsi relictum. Cujus ratio dubitandi ex altera thesi peti debet, qua dicitur, eum qui defuncti judicium oppugnabit, ut sit per querelam, amittere legatum & fideicommissum sibi relictum, *l. Aufertur. 2. & l. Qui Titii 7. ff. d. t. de his quæ ut indign.* sed in tutore officii necessitas & tutoris fides excusata esse debet, *d. l. Tutorem 22. ff. d. t.*

§. Igitur quartam.

REDIT Imperator ad secundum modum excludendæ quærelæ, quartam, & de ea duo hic adfert: prius est, eam testamento posse relinqui quolibet titulo, id est, non tantum hereditario, sed etiam legati aut fideicommissi; imò & donationis causâ mortis, vel etiam inter vivos eam donari posse, ut nomine dotis vel donationis propter nuptias. sed novissimo jure novellarum an hoc sit mutatum magna est hodie inter Doctores controversia: Sunt enim qui putant, non esse mutatum, & in his est Joh. Vaudus *lib. 1. quæst. 17. c. 5.* sed plerique sunt in contraria sententia, in quibus est Cujac. *ad Nov. 18.* qui contendunt *ex Nov. 115.* quartam hodie non quolibet titulo, sed

sed solo institutionis relinqui debere, quibus & assentior propter perspicua verba d. Nor. 115.

Vel inter vivos in iis, &c.] Verba sunt paulo obscuriora, quia dubitari possit, qui sint hi casus. Et videtur hoc Imperator his verbis velle; donationem inter vivos hoc casu in quartam imputari, si id nominatim fuerit expressam, alias non item, l. Si quando, 35. C. hoc tit. l. Si non mortis. 25. ff. h. t.

Vel aliis modis.] Intelligo dotem & donationem propter nuptias, quæ hodie imputantur in quartam, l. Quoniam, 29. C. h. t. ut hæ donationes distrahantur à donatione inter vivos, de qua supr.

Quod autem de quarta diximus.] Alterum est, quod adfert de quarta unam tantum, si ve unus si ve plures sint liberi, esse dandam, eamque pro rata parte inter eos distribuendam. Intelligit autem quartam totius hereditatis, ut si unus est filius & hereditas est quatuor millium, habebit mille, si sint duo, item mille tantum habebunt, & singuli quingena. Sed & hoc non nihil mutatum. d. Nor. 18. supr. ut loco quartæ sit triens vel etiam semis, si plures quam quatuor sint liberi.

De Heredum qualitate & differentia.
Tit. XIX.

Hic titulo duo respondent tituli ff. tit. de jure deliberand. & tit. de adq. hered. & duo tituli C. de jure deliberand. & de adq. vel acquir. hered. & tit. proximus. Ratio ordinis supra expolita est, quia hereditatis aditio, & jus deliberandi, est extremum jus, quod scilicet ad executionem testamenti pertineat, de quod sub h. t. explicatur. Et quia in hoc jure aditionis heres unus ab altero multum differt, ut infr. ostenditur, rectè fecit Imperator, qui divisionem si ve differentiam heredum sub h. t. explicavit, eumque ita conceperit, de hered. qual. & diff.

Heredes autem aut necessarii.] Trimembris est hæc divisio heredum: una quidem, sed ex duabus conflata, more Jureconsultis nostris usitato, l. Conventionum, 5. ff. de pactis. Est enim hæc prima divisio, qua heredes vel sui sunt, vel extranei si ve alieni, arg. §. postumum, 26. infr. de leg. ar. & init. t. infr. de bon. poss. Altera est divisio, qua heres omnis vel est voluntarius, vel est necessarius, l. Servus, 3. §. qui fideicommissum, 33. ff. de her. inst. l. Si servus, 18. & l. ult. §. ult. ff. de vulg. subst. l. 15. qui, 15. & l. seq. ff. de adq. her.

Necessarius heres.] Necessarius heres ita definitur, qui si ve velit si ve nolit sit heres, vel invitatus, ut hic & l. Lego Cornelia, 12. ff. qui test. fac. poss. & hi sunt duo, servus & suus heres. De servo hic: de suo infr. §. proximo. ita Vlpia. lib. Reg. 118. 22. §. inter necessarios.

Kk

Unde

Unde qui facultates.] Id cautum fuit L. Ælia Sentia, ut Domino, qui non esset solvendo, liceret unum servum instituere heredem, quod explicatum est *supr. init. t. qui & ex quibus causis manu. non po. l. si heredi. ss. l. si v. qui. 57. l. qui solvendo, 60. l. si non. 83 & l. seq. l. ei qui. 88 ff. de her. l. inst.*

Pro hoc tamen incommodo] Duo indicat commoda. Unum est, quod servus statim post mortem quidquid acquirit, adquirat sibi cum tamen ante aditionem non fiat liber, neque heres: jure autem communi servus etiam post mortem acquirit hereditati. Alterum commodum est, quod ea, quæ adquisivit servus, ejusque etiam peculium creditores non possunt invadere: habet enim servus beneficium separationis, id est, ut sua à dominicis bonis separentur *l. 1. §. ult. ff. de separat.*

Sui autem & necessarii heredes.] De suis heredibus quatuor loca adferuntur. Primò, Definitio. Secundò, Etymologia. Tertio, cur sui & necessarii dicantur. Quartò, de beneficio prætoris sive differentia inter servos necessarios & suos necessarios. Definitio hæc est: Suos esse, qui in potestate morientis fuerint, ita & *infr. §. 1. de hered. quæ ab intest.* quæ definitio est Gail, *ex lib. 3. Inst. ut est in fragment. vet. iur. consultor. t. 16.* ita & Paulus definit in sententiis, *ut est in d. t. 16.* Sed hæc definitio non satis plena videtur, & addendum ei verbum, *proximè.* Nepos enim & pronepos etsi sunt in potestate morientis, si tamen eorum parentes vivunt, non sunt sui, quia non sunt proximi. Et hoc est, quod ait Imper. *sed ut nepos nept. sive sui, &c.* Ulp. minus proprie definit. *d. t. 22. §. sui.* Sui, inquit, heredes sunt liberi quos in potestate habemus, &c.

Sed ut nepos.] Idem & *infr. d. §. sui. 2. de her. quæ ab intest. & vers. ita de mum. & sumta sunt ex eodem Gajo, tit. 12. in fragm.*

Qualibet alia ratione.] Ut emancipatione, servitute, &c.

Sed sui quidem heredes.] Etymologia hæc adfertur, qua ait Imper. suos dici, quasi domesticos, credo eum intelligere verbum Græcum, *οἰκεῖος*, id est, proprios. Suus enim idem valet quod proprius, & alieno opponitur. Videtur autem his verbis, & vivo quoque patre aliam verbi originem significare, quasi suarum rerum heredes, id est, domini fiant: & eam quoque indicat Paulus *l. in suis, 11 ff. de lib. & post.* sed eodem res recidit. Alciat *lib. 4. de verb. sign.* narrat, Politianum summum virum, cum Ciceronem pro Muræna imitatus iocaretur in Jurisconsultum Socinum, jus esse facili; rogatum à Socino, quid esset suus heres, obmutuisse.

Unde etiam si quis.] Quasi dicat, quia hi sui sive liberi sunt etiam vivo patre quodammodo domini, propterea quoque in successione ab intestato primus ordo est suorum sive liberorum, § *repetit. infr. de grad. cog. l. 1. ff. unde cog. d. §. sui. 2. infr. de her. quæ ab intest.* Atque ita eadem est causa sive ratio, cur in testamento sui & in potestate, institui debeant vel exheredari, de qua *supr. init.*

supr. in l. 1. de exher. lib. & cur ab intestato primus suorum sit ordo, secundus agnatorum, &c.

Necessarii vero ideo.] Ratio hujus verbi exposita est *supr. §. 1. h. t.* Cur autem servi & liberi in potestate nolint velint sint heredes, de servis in causa est potestas domini, de liberis est partim patria potestas, partim quia jam viro pareat domini & heredes quodammodo fuerint, *l. Conditionibus. §. ff. de cond. & demonst. l. Cum ratio. 7. ff. de Bonis dam.*

Heredes fiunt,] Scilicet ipso jure, line aditione, *qua de re §. item extra. nov. inst.*

Sed his prætor permittit.] Ait, suos esse ipso quidem jure heredes, id est etiam invitos, sed Præto rem iis concedere jus abstinendi, *l. Necessarii. §. 7. ff. de adq. her. l. 2. §. inter necessarios.* Quod beneficium abstinendi Prætor non dat servis. Ratio differentie hujus inter servos & suos, utrosque licet necessarios, est, quia liberorum famæ parcere voluit Prætor & existimationi, quæ nulla est servorum: quare æquius Prætori visum est, ut bona vendantur parentis, quam liberorum nomine; ut contra L. Ælia Sentia æquius putavit, ut vendantur nomine servi, quam domini. Et hoc est, quod ait, ut potius parentis, *§. 1. in fi. supr. qui & ex quib. causis man. non po.* Hujus beneficii una est exceptio, quæ Prætor id etiam liberis non concedit, *l. Lim dubita. 7. §. in fi. ff. de her. inst.*

Ceteri qui testatoris.] Hoc loco de tertio heredum genere, id est, de heredibus extraneis sive alienis agit, idque persequitur usque ad finem tituli. De iis autem quatuor ferè hic adferuntur. I. Definitio. II. Tempus, quo sit cum iis testamenti factio, *§. in extraneis.* III. Jus deliberandi & inventarii beneficium, *§. extraneis, & seq. IV.* Aditio hereditatis.

Ceteri.] Hæc definitio à contrario sumpta facilis est, & ex definitione suorum intelligitur.

Itaque liberi.] Ut emancipati.

Extranei.] Non sunt quidem extranei, sed sunt heredes extranei, *l. Venire. §. 4. ff. de adq. her.* ubi emancipatus distinguitur ab extero.

Quia fœminæ.] *§. fœmina. 1. §. 1. ff. de adopt. l. Illud. §. ad testamentum. 2. ff. de bon. poss. contrah. 1. §. 6.* Quæ causa est, cur mater non habeat suos heredes, sed tantum extraneos.

§. In extraneis.

Hæc sumpta sunt ex *l. Si alienum. 49. §. 1. ff. de her. inst.* Duo autem hic dicere videtur Imp. Primū in his observandum, ut sit cum eis testamenti factio, id est, ut possint heredes institui, puta ut sint cives Romani nam in iis heredibus id non solet queri, quia eo ipso, quod sunt sui, habent testa-

Kk 2

menti

menti factionem. Alterum est, tria tempora in his esse spectanda, & hoc quoque differt sius heres ab extraneo. Nam in his tuncam duo: testamenti & mortis, in extraneo etiam additionis tempus spectatur. Ratio differentie est, quod sius statim post mortem ipso jure sit heres, nec solet adire; at extraneus non, nisi adeat, heres sit, *l. Non oportet. §. 2. ff. de leg. 2. §. Item extraneus, infr. hoc titul.*

Sive hi qui in potestate.] Ut servi, ut liberi. Nam servi ex persona dominorum testamenti factionem habent, *l. Debitor. §. 2. §. ult. ff. de leg. 2. l. Si mihi & tibi 12. §. regula, 2. de leg. 1.* De liberis ratio hac est, quia et si liberi ex se ut cives Romani testamenti factionem habent, & non à persona patris: quia tamen hereditas, ex qua instituuntur, patri acquiritur, merito ejus quoque conditio spectari debet.

Testamenti quidem tempore.] Notanda est ratio trium temporum. Testamenti quidem, quia tum fit testamentum, in quo certe heres institui non potest, nisi capax, id est, civis Ro. non hæreticus, &c. Mortis quia testamenti tunc apparet effectus, hoc est, quia testamentum morte confirmatur, & tum lex suo fungitur munere, ut tempore testamenti testator: hic in ordinando, illa in hereditate à moriente in heredem deferendo. Additionis denique, quia tum verè effectus testamenti cernitur, & heredis persona hoc tempore maximè spectatur, *d. l. Non oportet. §. 2. & hic.* eo quod hoc tempore heres suo fungatur munere adeundo vel repudiando.

Medio autem tempore.] Regula est, media tempora non nocere, quod hic vult Imp. Ut testator tempore testamenti fuit civis Romanus, postea fit servus, inde restituitur & moritur liber: medi temporis servitus non nocet testamento. Idem est in herede, *d. l. Si alienum. 49. §. 1. in fin.* Ratio est, quia tria tempora inspici debent, inquit Imp. sive potius, quia tempora tantum ea spectentur, quibus quid geritur, sive à testatore, sive à lege, sive ab herede.

§. Testamenti autem.

Moddò dictum est, cum extraneis heredibus testamenti factionem esse debere: hac occasione Imp. hic interjicit hujus verbi explicationem. Est autem duplex oratio: habere testamenti factionem, & esse à aliquo testamenti factionem: utraque idem valet, & idem quod capere ex testamento. Sed habere testamenti factionem plus valet quam alterum: nimirum non tantum capere posse, sed etiam habere jus faciendi testamenti, *§. testes autem. 6. sup. de test. ord.*

§. Extraneis.

Tertium caput de extraneis, est de jure deliberandi & de inventario Et hac quoque in re differt extraneus à suo. Quæ differentia ut melius intelligatur, sciendum, extraneum, qui heres esse velit, adire debere;

suum

suum non adire, id est, neque cogi neque posse adire, eo quod ipso jure statim a morte exsiliat, id est, quasi exoritur heres, qui jam antea quodammodo latuerit & suerand enim Latine valet exsistere, *l. in sui. 1. ff. de lib. & posth. l. in sui. 1. ff. de jure & legitime. l. Qui in aliena. 6. §. interdum, 5. l. si solus. 8. §. ult. ff. de adq. her. ubi dicitur suum sine additione fieri heredem, & hunc quoque orationes differunt. Nam ut extraneus fieri, adire, & contra repudiare & omittere, *l. sed & si. 2. l. Eum. 8. ff. de adq. her. ita & suus exsistere, se immiscere, & contra abstinere dicitur, ita Jurisconsulti propriè loquuntur *l. Denique 3. §. Scio. 2. l. Air Prator. 7. §. sed & si, & §. restitutus. 9. ff. de minor. l. Et si. 6. §. si filius. 2. ff. de bon. lib. His jam præmunitis, aut Imperat. extraneis heredibus esse jus & potestatem deliberandi. Est enim extraneus heres voluntarius, qui, quia hereditates sapè ætæ alieno sunt vel oneratae vel oppressæ, si suis rebus rectè consulit, videret, deliberabit secum, excussis diligenter bonis & rationibus defuncti, an hereditas ei sit lucrosa an damnosa futura, & hæc deliberatio in jure dicitur jus deliberandi, de quo *est tit. ff. & C. de jure deliber. Hoc autem jus deliberandi propriè quidem & utilitate solet de extraneis heredibus, live de voluntariis dici: quia tamen suis prætor dedit jus abstinendi, consequens fuit, ut etiam jus deliberandi eis daret, quo deliberent, an se immiscere velint paterne hereditati *l. si quis. 8. §. l. sequi. ff. de jure deliber.*****

§. Sed live is.] Regula ita concipi potest: Hereditatem semel aditam (idemque est in immixtione) repudiari amplius non posse, *l. si quis filium-famil. 7. §. ult. l. si quis. 4. §. ult. C. de repud. vel abstin. her. l. si de bonis. 10. C. de jure deliber. Hæc regula ita est intelligenda, ut non possit quis efficere, quominus teneatur creditoribus semel heres factus: ratio, quia nemo potest mutare consilium cum alterius jactura, *l. Nemo potest, 75. ff. de regul. jur.**

Nisi minor.] Exceptio prioris regulæ in minore. Ratio exceptionis, est ipsa ætas & lætio propter ætatem.

Sicut in cæteris causis.] De quibus *est tit. ff. de minor.*

Ita & si temere, &c.] Exceptio hæc est: Minorem, qui per imprudentiam hereditatem adiit, vel ei se immiscuit, à Prætorè restitui in integrum, *l. Air Prator. 7. §. si et si, 5. §. §. seqq. ff. de minor. Contra quoque, si minor juvenili levitate ductus omiserit vel repudiaverit hereditatem, restituitur, sed adhibita distinctione, de qua in *l. Quod si minor. 24. §. Scævola. 2. ff. d. tit. d. l. si quis. 8. de jure deliber.**

Sciendum est, &c.] De majore, quomodo ei succurratur exponit. Et primò Hadriani, qui uni tantum speciali beneficio; deinde Gordiani, qui militibus omnibus id privilegium dedit, ut creditoribus non teneantur ultra vires hereditarias; postremò suam constitutionem commemorat, qua

id omnibus tam majoribus quam minoribus dedit, sed hac conditione, si rationem & modum in ea constitutione præscriptum observant.

D. Hadrianum.] Hæc constitutio, quia planè fuit specialis non exstat.

Divus autem Gordianus.] Ea quoque non exstat, sed fit ejus mentio in constitutionibus Justiniani.

Hoc præstat beneficium.] Dicitur vulgò beneficium inventarii, quod confecto rerum hereditariarum inventario, heres hoc beneficium consequatur. Beneficium autem est, ut heres legatariis & creditoribus hereditariis teneatur tantum usque ad vires hereditarias, ut mox Imperator ipse exponit.

Et constituit.] Ea est *l. Scimus. 22. C. de jur. delib.* ubi ait: Initio ex omnibus istis itaque (scilicet legibus) unam legem colligere nobis apparuit esse humanum & non solum milites adjuvare hujusmodi beneficio, sed etiam ad omnes hoc extendere.

Cui tenorem.] Tenor sive forma inventarii conficiendi est, ut heres, vel intra 90. dies quibus se institutum sciverit, si res sint propinquæ; vel infra annum, si longius inventarium sive repertorium, sive indicem rerum omnium hereditariarum, conficiat testibus, qui heredem cognoscunt, & tabulario præsentibus: ipso quoque herede coram illis subscribente, quantæ sint res, ut quod bona fide eas connotarit; vel si literas nesciat, ut specialis pro eo tabularius adhibeatur, qui pro eo literas subscribat, ita tamen, ut crucis signum ipse heres præponat sua manu. Moribus autem nostris inventarium à Notariis confici solet, adhibito plerumque publico æstimatore rerum. Formulam inventarii concepit Speculator, quam mores ferè sequuntur: de inventario ejusque jure, forma, &c. nuper scripserunt Itali quidam, sed suo more.

Et in tantum teneri.] His verbis continetur beneficium sive usus inventarii, de quo ita in *d. l. Scimus*: Et si præfatam observationem inventarii faciendi solidaverint, & hereditatem sine periculo habeant, & legis Falcidiae adversus legatarios utantur beneficio, ut in tantum hereditarius creditoribus teneantur, in quantum res substantiæ ad eos devolutæ valeant, & si nihil reliquum est, posteriores venientes repellantur, & nihil ex sua substantia penitus heredes amittant; ne dum lucrum facere sperant, in damnum incidunt.

Ut ex hac causa.] Indicat duas esse vias heredi propositas: veterem, jus deliberandi; & novum, beneficium inventarii, & heredi liberum esse, utra via uti velit. Quanquam si inventarium conficiat, non esse ei necessarium jus deliberandi. Differentia quoque utriusque viæ notanda est, quod ex veteri heres tenetur omnibus legatariis & creditoribus hereditariis; ex novo tenetur tantum usque ad vires hereditarias.

§. Item

§. Item extraneus.

DE additione hereditatis, deque modis aditionis hic agitur. Quæ res ut melius intelligatur, distinguendum est jus vetus à novo, hoc est à Justiniano. Jure veteri duo erant modi. Cretio, & pro herede geritio, *Ulp. tit. 22.* Cretio quid sit ex *Ulp. d. tit. 22 §. Cretio & seq.* intelligitur, unde & cernere hereditatem id est hoc modo adire. Verbo *cretionis* utitur Cicero *1. de Orat. ut Duar. lib. 1. disp. annuversar. cap. ult.* & Hotom. *in obs.* observarunt: utitur & Plinius *lib. 2. c. 28.* si quisquam qui cretione eam caperet. Sic ego ibi ex veter. lib. restitui, ubi vulgo *retionem*. Quia autem Justiniani ætate hic modus adendi ut sollemnis & civilis desierat, inde Tribunianus ex veterum Jurisconsult. responso verbum *cretionis*, & verbum *cernendi* semper sustulit, eorumque loco verbum generale *aditionis* & *adendi* subjecit. Alter modus est, gerere pro herede. Est autem gerere pro herede rebus hereditariis tanquam dominum illi, ut manumittere servum hereditarium, ut vendere domum defuncti, &c. Nam gerere dicitur qui vel attingit, vel administrat, vel saltem se factum aliquem declarat. Et hoc est quod ait Imp. *pro herede, &c.* Cretio autem fiebat verbis, teste *Ulp. d. tit. 22 §. Cretio*. Hodiè sive novo Jure, item duo sunt modi geritio & nuda voluntas, sive aditio specialis. Geritio fit re aut facto: Aditio fit nuda voluntate, sed verbis tamen declarata, non sollemnibus; ut olim Cretio, sed qualibuscunque sive expressis sive tacitis: sic enim hic locus intelligi debet, *arg. l. Si quis mihi bona. 25. §. sed quid, 7. vers. vel si quid pro herede, &c. l. Pro herede. 20. l. Gerit. 88. ff. de acqu. her. l. Si avia. 6. C. cod.*

Tanquam heres] Nam si quis rebus hereditariis utatur, non ut heres, aut heredis animo, sed pietatis causa, vel alio animo, ex eo non præsumitur aditio, *l. pro herede 20 ff. de acqu. her.*

Veteres enim.] Idem & Festus testatur & latius explicat Cujac. *lib. obs. 10. c. 16.* Forner. *lib. 1. select. var. 19. & l. Huius verbis. 48. ff. de hered. Inst.*

Sicut] Modò de acquirendæ hered. modis est dictum: nunc contra de omittenda vel repudianda here. verbis utitur, Recusandi, Omittendi, & Repudiandi, *tit. ff. de acqu. & omitt. & t. C. de repud. & acqu. her. l. Recusari. 95. de acqu. her.* Sed inter ea verba hæc distinctio adfertur, quod repudiatio fit in jure; recusatio & omissio extra jus, *arg. l. 3. & 4. C. de repud. her. l. 1. §. largius. 12. ff. de success. ed.* Duo autem modi repudiationis constitui possunt, unus re & facto; alter verbis, *d. l. Recusari. 95.*

§. ult. Pro herede gerere.

ITa & *Ulp. l. Mutus. 5. l. Pater 93 §. 1. & 2. ff. de acqu. her.* Olim mutus cretione uti non poterat, quia verbis fiebat, hodiè quia tantum animi declaratio requiritur, sive re, sive verbis expressis aut tacitis, non mirum est hodiè surdum & mutum adire posse.

Si ta-

Si tamen intelligit.] Alioqui curatoris auctoritas esset adhibenda, in pupillo autem semper necessaria est tutoris auctoritas, *l. Seruo. 65. §. si pupillo. 3. ff. ad SC. Trebell.*

De legatis. Tit. XX.

Ordinis ratio exposita est *ad §. ult. supra per quas person. cuique adqu. ea-* demque hîc indicatur initio. Hoc autem argumentum de legatis & de fideicommissis §. tantum *tt. in C. 18. nempe libr. 6. tit. 37. de legatis*, usque ad *titu. 55. de suis & legit. heredib. in ff. explicatur* ipsis *lex libris*, nempe *lib. 30. & 5. seqq.*

Quæ pars juris extra, &c.] Ordinis ratio & dubitandi & decidendi breviter hîc indicatur. Dubitandi quidem, quia de modis acquirendi universalibus agatur, ut est testamentum, at legatum est modus singularis. Ratio decidendi est, quia agatur de testamentis, quorum partes sunt legata & fideicommissa. Multa namque in testamentis scribuntur, ut heredis institutio, exhereditatio, substitutio, legatum, fideicommissum, mortis causa, capio, libertas, tutela, assignatio libertorum, præcepta, consilia, commendationes, æstimationes & ademptiones legatorum ac fideicommissorum, sed ex his pleraque etiam extra testamentum; legata in solo testamento relinquuntur, §. *præterea. 10. infra de fideicommiss. her.*

Legatum itaque.] Rectè Imp. 1. definitionem, deinde adfert divisionem legati. Verbi originem & etymon omisit. Ulp. legatum putat à lege deductum, quia legata tantum legitimo modo, sive legum formula relinquuntur, ut: Titio 100. do lego: Titius 100. capito, sumito, &c. *Vlp. li. 1. Reg. 1. 24.* Mihi videtur *legati* verbum à Græco *ληγειν* antiquo, unde *ληγες*, veteribus Græcis idem valet quod legatum, sive potius bona & hereditas. Nam legandi verbum duplex est, nunc generale, & continet omnia, quæ in testamentis relinquuntur, *l. Verbis legis. 120. ff. de V. S. & ita in 12. tab. uti quisque legasset, &c. no. 22.* interdum est speciale, ut hîc de legatis, & ita, ut speciale est, nec Græcè nec Germanicè nomen habet, Gallicè dicitur *Lais*, sed communiter Græcè *δοῖς* Germ. *Gab*/dicitur.

Est donatio quædam.] Exstant in jure 4. definitiones legati: Ulpiani, *d. lib. Reg. tit. 24.* Modestini, *l. Legatum. 36. de leg. 2.* Florentini, *l. Legatum. 116. ff. de leg. lib. 1.* & hæc Justiniani.

Est donatio quædam.] Legati genus est donatio, ut & supra dictum. in §. 1. *de don.* nam ex mera liberalitate proficiscitur, *l. Rem legatam. 18. ff. de adim. legat.* & nullum onus vel incommodum, sed lucrum tantum, ut pura donatio in se continet, quia in re differt ab hereditate, quæ & lucrum & onus habet, *l. Si hereditatem. 32. ff. mandati, l. 1. ff. de bon. poss.*

A de-

A defuncto relicta.] Hac velut differentia legatum distinguitur ab aliis donationibus, & ab ea, quæ dicitur causa mortis, quæ tamen legato est similis ad §. 1. sed in eo differt, quod legatum à moriente, id est testante, testamentum faciente, donatio illa extra testamentum relinquatur.

Ab herede præstanda.] Hac verba sunt inducenda, primò, quia ab sunt ab omnibus libb. manuscriptis, secundò, quia hæc definitio videtur sumpta ex Florentino, qui legatum, inquit, est donatio testamento relicta; d. l. Legatum. 116. ff. de leg. 1. tertio, quia & in Theoph. Græco, Harmenop. non exstant. Sed de ratione quaritur, siue de ipso jure, an legata ab herede sint præstanda? Et recentiores plerique negant, hac ratione, quia legata non ab herede, sed à testatore ad legatarium recta via veniunt, l. a Titio. 64. ff. de furr. & l. Legatum. 80. ff. de leg. 2. Puto rem ita explicandam, olim distinctio erat inter legatum vindicationis & damnationis, & hoc quidem ab herede præstatur. Illud non item, teste Vlp. d. tit. 24. & Pauli lib. 3. sentent. tit. 6. §. usufruct. Hodie sublata legatorum differentia, puto distinguendum dominium à possessione, ut hæc ab herede, illud à testatore proficiatur, & proinde D. Cujac. lib. 17. obse. c. 38. quæ, inquit, in testamento scribuntur, pleraque ab herede proficiuntur, ut legata, fideicommissa, libertates, sed tutela à testatore proficiuntur, l. Tutores. 7. ff. de test. tit.

S. Sed olim quidem erant legatorum.

Divisio est legati quadrimembris, sed vetus & abrogata. Hodie nulla est legatorum divisio. De veteri autem videantur Ulp. d. tit. 24. Paulus d. tit. 6. Gajus tit. 7. & Theoph. & recentiores hîc.

Et certa quædam verba.] Ut in Vindicatione: Titio 100. do, lego: in damnatione, ut damnas esto heres dare Titio 100. ut in dd. locis.

Sed ex constitutionibus.] Intelligit Imperat. l. In legatis. 21. C. de legat. quæ est Constantini, Constantii & Constantis qui iudei Imper. verborum sollemnitates non tantum in legatis, ut hîc, sed in heredum institutionibus sustulerunt, l. Quoniam. 15. C. de testam. Atq; ita hæc duo in verbis sunt sublata, primò differentia verborum siue formularum in verbis, secundo discrimen linguæ. Nam olim legata, ut & totum testamentum neq; Græcè neque Gallicè, neque Punicè, sed Latine tantum fiebat. Ratio erat, quod testamentum est juris civilis, quæ autem sunt civilia, tantum fiunt verbis civilibus. id est, Latinis, d. l. Quoniam. 15. Vlp. tit. 24. & tit. 25. sed fideicommissa, quia non erant civilia, sed naturalia siue juris gentium, fiebant omnibus linguis, Vlp. d. tit. 25. §. Græce. l. fideicommissa. 11. d. de leg. lib. 3.

Nostra autem constitutio.] Ea est l. 1. C. comm. de leg. cuius summa hîc exponitur. Dictum est modò à prioribus Imp. differentiam in sollemnitate verborum esse sublatam, non tamen in Imp. differentiam siue distinctionem

L I

horum

horum 4. generum legatorum sustulerunt; eam tandem sustulit Justinianus. Verbi gratia ante Justinian. manebat hæc differentia, ut res aliena per damnationem legari posset, per vindicationem non item. *Ulp. d. tit. 24. in prin.* Hodiè res & propria & aliena, quocumq; genere, siue quibuscumque verbis legari potest, §. non solum. *infra h. t.* Sic olim ex legato vindicationis erat actio in rem, ex legato damnationis in personam; hodiè ex quolibet legato utraq; est actio. Et hæc est summa sententia; d. l. 1. genera 4. legatorum vetera jure novo ad unum esse redacta, id est, ut omnia ejusdem. *sim. juris, l. l. i. C. Comm. de leg.* Et hoc est quod ait, *ut omnibus legatis una sit natura.* Olim namque legata inter se differebant, non tantum verborum formulis, sed natura siue jure, ut per damnationem res aliena, per vindicationem in propria tantum legari poterat, *ut modo dict. Ulp. tit. 24. §. per vindicationem & §. sequ.* ut fructus futuri per damnationem poterant legari, per vindicationem non item, *teste Gaio. tit. de leg. in Inst.* ut legatum vindicationis actione in rem; damnationis in personam petebatur, quod & *sup. d.* ut in legato siue generis siue disjunctio- nis per damnationem electio erat heredis, per vindicationem erat legatarii, *Ulp. d. tit. 24.* ut ex inficiatione legati per damnationem actio crescebat in du- plum, non per vindicationem, §. ult. *infra de obl. ex q. contractu.* ut per vindi- cationem quibus eadem res disjunctè erat legata, dicebantur re conjuncti, quibus per damnationem, non item, *Ulp. d. tit. 24. §. si duobus. l. Si duobus. 16. ff. de leg. 1. l. 1. §. ubi autem. 11. C. de caduc. toll.* Priorem igitur differentiam in verbis sollemnibus sustulit Constantius; has autem omnes ipsius Juris ac naturæ differentias sustulit Imp. Justinianus, *l. 1. C. communia de lega. d. §. ult. infr. de obl. ex q. contractu. & d. l. 1. §. ubi autem. 11. C. de caduc. toll.*

Non solum per actiones personales.] Unam tantum differentiam nominatim hic adfert Imp. *de qua modo dict.* legatum vindicationis actione in rem; damnationis in personam peti solitum; nunc Imp. omnibus legatis utramque concedit actionem. Quod tamen videtur contrarium principiis juris: hæc namque actiones contraria præsupponunt. In rem præsupponit do- minium in personam contra non dominium. Sed dicendum, Imp. & maxi- mè Justinianum sæpè discedere à principiis Juris. Sic & *m. l. 1. & l. Quoties. 3. C. de donat. quæ sub modo, & c.* datur utraque actio, tam in personam quam in rem, sed utilis tantum, idque favore alimentorum, hypothecaria autem da- tur legatario, quod tacitum ei pignus conceditur in res hereditarias servan- di legati causa. Et si autem legatarius variis actionibus uti potest: non tamen iis utitur simul, sed unam eligeret, quæ legatum

petat, *l. Cum filius. 67. §. variis. 8. ff.*

de leg. 2.

S. Sed

§. Sed non usque ad eam.

MOdò de differentiis legatorum inter se, nunc de differentiis legato-
rum & fideicommissorum singularium. Nam & has sustulit Imp.
Justinianus, & ut legatorum inter se, ita & legatorum & fideicom-
missorum unâ esse naturam, jus unum esse voluit. Erant olim inter hæc mul-
te differentiæ; ut fideicommissa fiebant qualibet lingua, legata Latinè tan-
tùm, *Vlp. tit. 24. §. 1. seq. §. Item Græce. l. Fideicommissa. 11. ff. de leg. 3.* Secundò, fi-
deicommissa pluribus poterant relinqui, quam legata, *Vlp. tit. 25. §. Latini, &
inducit l. 1. §. hi quibus 2. & §. seq. l. si de port. tit. 7. ff. de leg. 3.* Tertiò, fideicommissa
etiam ante heredis institutionem, legata non item, *Vlp. d. tit. 25. §. fideicommissum.
& §. ante, infra h. t.* Quartò, fideicommissa post mortem heredis relinqui
poterant, legata non poterant, *dict. §. fideicommissum, §. post mortem, infra h. t.*
Quintò per fideicommissum res quælibet propriæ & alienæ poterant relin-
qui, at in legatis erat distinctio, ut *supr. dict.* Sextò, legata actionibus petun-
tur; fideicommissa petebantur non actionibus, sed precibus sive libello, *Vlp.
d. tit. 25. §. fideicommissa.* Septimò, legata erant civilia; fideicommissa juris gen.
sive naturalia potius, vel, quod hîc est Imp. in fideicommissis voluntas testato-
ris; in legatis jus & juris Regula spectabatur, *d. l. Fideicommissa. 11. ff. de leg. 3.*
& ex hac differentia omnes ferè aliæ fluunt. Sunt & aliæ differentiæ hodie-
que reliquæ & salvæ, de quibus mox.

Legata quidem strictè, &c.] His verbis differentiam interea adfert
Imp. quæ omnes ferè differentias in se continet, hanc: legatorum strictam es-
se naturam; fideicommissorum esse benignam & laxiorem, ut fideicommis-
sum omni lingua; legatum Latina tantùm, &c. Ratio hujus differentie est,
quod legata sunt civilia, fideicommissa magis naturalia; jus autem civile stri-
ctum & sollemne est; ut naturale benignius & largius.

Omnia legata fideicommissi.] De differentiis legatorum & fidei-
commissorum sublati, sive his duobus inter se exæquatis, exstat *l. Omne. 2. C.
Commun. de legat. l. 1. ff. de legat. 1.* ubi Ulpianus, sive potius Tribonianus, per
omnia, inquit, exæquata sunt legata fideicommissis, ut eruditè admonuit D.
Duarenus *lib. 2. disp. c. 9.*

Quæ ex voluntate magis.] q. d. in legatis potius Regula juris, in fidei-
commissis voluntas potius testatoris spectari & servari solet, ut ait *Vlp. d. l. fi-
deicommissa. 11. §. Item si quis. 19. l. si jure 18. ff. de leg. 3.*

Ut nulla sit inter ea differentia.] Hæc verba puto ita esse temperan-
da, ut nulla sit, quæ quidem tolli per rerum naturam potuerit. Sunt enim
adhuc differentiæ, quæ per naturam non possint tolli, ut 1. alia sunt verba
legatorum, do, lego, da nnas esto, &c. alia fideicommissorum, rogo, volo,
mando, §. ult. *infra, d. sing. 7. b. per fideicommiss. rel.* secundò legatum libertatis
facit directam; fideicommissum facit precariam & fideicommissariam,

Ll 2 de

de qua differentia eruditè Accursius ad l. *testatus*. 40. ff. de manumiss. testam. & §. *Libertus*. 2. ff. *Qui autem*. infra. de sing. reb. per fideicom. rel. tertiū fideicommissa tam ex testamento, quam ab intestato etiam nuda Epistola relinqui possunt legata testamento tantum, §. *preterea*. 10. infra de fideicom. her. l. *Et in Epistola*. 22. C. de fideicom. quarto fideicommissum nutu relinqui potest. Legatū non item infra init. d. t. l. *Natus*. 21. ff. de leg. 3. Vlp. tit. 25. quintè à legatario fideicommissum relinqui potest, legatum non potest, infra init. d. t. de sing. reb. sextò à postumo potest relinqui fideicommissum, legatum non potest, l. *pen.* ff. de leg. 1. l. 1. §. *sed & ejus*. 8. ff. de leg. 3. septimò legatum transfert rei dominium rei legatæ statim & directā via à testatore in legatarium, fideicommissum non transfert statim dominium, l. *Si Titio*. 33. de usufr. l. *Quod* usufructum. 3. ff. *Si usufructus*. sed transfert potius fideicommissum possessionem in fideicommissarium apprehendentem. Videatur de hac re Goveanus in prolegom. ad l. ff. de vulg. & pup. subst.

Sed quod deest] Multa esse diximus, quæ deessent legatis, erat enim pinguior natura fideicommissorum.

Et si quid amplius est.] Ea sunt pauca, ut legata actione peti poterant; fideicommissa non item. Nunc etiam fideicommissa possunt.

Sed ne in primis legum.] Sæpe id observarunt auctores librorum juris, ut quæ in ff. aut in C. sub uno titulo permixtim collocarunt, ea in institutionibus perspicuitatis gratia dividantur, & sub diversis titulis collocentur, ut supra, alius est titulus de sollemnibus testamentorum. sc. t. 10. alius de ipso testatore, sive de iis qui testamenta facere possunt. sc. t. 13. at in ff. hinc est titulus, qui testamenta facere possunt, &c. Sic supra lib. 1. quæ sub duobus titulis primo & secundo, ea in ff. sub uno de iustitia & jure continentur: ita & hic legata titulo distinguuntur à fideicommissis, et hodiè natura eorum est ead. & in ff. sub iisdem titulis ea explicantur titulis de legatis & fideicommissis. Ratio hujus differentiae est, ut hac distinctione res sit dilucidior & tironibus faciliior.

§. Non solum.

Quod hic titulus paulo longior est, summa ejus capita notanda sunt. Et primum quidem de rebus quæ legantur, ex quib. varia legatorum nomina & genera sumuntur, ut legatum peculii, liberationis, dotis, &c. Secundum de personis quibus legari potest, §. *legari autem*. infra h. t. Tertiū est de legatis olim inutilib. hodiè utilib. sive de jure novo, §. *ante*, &c. infra h. t. E. ait Imp. non tantum rem propriam, sed etiam alienam legari posse, si modò ea res præstari aut parari possit, sive quod idem est, si ejus sit commercium, l. *Cum servus*. 39. §. *ult.* ff. de leg. 1. Olim differentia erat inter legata: nam ut supra dict. per vindicationem propriatantum, per damnationem etiam aliena legari poterant, Vlp. t. 24. §. *per vindicationem* & seqq. Ratio videtur esse, quod

quod licet res ipsa fortasse haberi non possit, ejus tamen æstimatio semper præstari potest, quare voluntas testatoris, quoquo modo potest, impleri debet.

Ita ut heres cogatur.] à Domino scilicet d. §. ult. l. si pecunia. 12. ff. de leg. 2. l. Non dubium. 14. §. ult. ff. de leg. 3. Quod hic de legato, idem quoque locum habet in fideicommissio, id est, ut & fideicommissio res aliena relinqui possit, & ab herede redimi aut ejus æstimatio præstari debeat, l. Fideicommissu. 11. §. si servo. 16. de leg. 3. l. Prædium. 6. C. de fideicom.

Sed si talis sit res] Ait rem, cujus non est commercium, legari non posse, d. l. Cum servus. 39. §. ult. & l. seq. ff. de legat. 1. ubi ait Jurecons. furiosi esse potius talia legata scribere in testamento. Sic si res legata pereat, ut si servus legatus sit manumissus vel mortuus, qui præstari non potest, evanescit legatum, sed hoc initio valuit, l. si heres 35. ff. de legat. 1. l. si quis. 22. ff. de legat. 3.

Quod autem diximus.] Restrictio prioris Regule sive interpretatio hic adfertur, qua distinguitur scientia testatoris ab ignorantia, ut scilicet vera sit regula, si testator sciat rem esse alienam, si ignoret, sit falsa, id est, ut dum heres non cogatur, vel eam redimere vel ejus pretium præstare. Ratio hujus distinctionis sive differentie est, quia ut supra dict. cum hoc legatum rei alienæ tueatur voluntatis defuncti causa, æquum est, ut voluntas ejus diligenter inspiciatur: at voluntates hominum faciliores sunt in rebus suis legandis, quam in comparandis alienis & in onerandis heredibus. l. Vnum. 67. §. si rem. 8. ff. de legat. 2. & d. l. si pecunia. 12. ff. de legat. 1. 2. d. l. Fideicommissu. 11. §. si servo. 16. ff. de legat. 3. Unus excipitur casus, quo hoc legatum etiam ignorante testatore præstandum est, in d. §. si rem. 8. scilicet si testator rem heredis, quam putabat esse suam, legaverit Titio: hanc enim cogitur heres ei præstare. Sed hæc res ut heredis hoc loco distinguitur à re aliena.

Et ita D. Ius rescriptit.] Id rescriptum non exstat, sed meminit ejus Paulus lib. 4. Sen. tit. 1. & eam constitutionem intelligit Papinia. in d. l. Vnum. 67. §. si rem. 8. ff. de legat. 2. Sed huic similis exstat constitutio Alexandri, l. Cum alienam. 10. Cod. de legat.

Et verius est.] Quia modo dictum, Regule locum esse, si testator sciat; non esse, si ignoret, & hinc sæpè quaestio inter heredem & legatarium nasci solet, dum hic testatorem scivisse, ille ignorasse contendat, ex qua alia deinde quaestio exoritur, utri probatio, heredi an legatario, incumbat, propterea Imp. adjungit legatarium probare debere scientiam defuncti. Idem ait l. Verius. 21. ff. de probat. Ratio est, quia actori plerumque incumbat probatio, l. Et incumbit. 2. ff. de probat. l. Actor. 23. C. eod. Et hoc est quod ait, semper necessitas.

Sed et si rem obligatam.] Ait Imp. quod de re aliena dictum, idem juris esse in re obligata sive oppignorata, ut primus debitor poculū aureum secundo creditori oppignoravit, idque Sempronio legavit, hoc poculum heres à creditore luere soluta ei pecunia & Sempronio præstare cogitur, sed

Ll ;

eadem

eadem distinctione scientiæ & ignorantia, *l. Si res. 57. de leg. 1. d. l. Prædia. C. de fideicom. l. Licet. 15. de dot. præleg. Paul. lib. 3. tit. 6.*

Si tamen defunctus.] Dictum est tam de re aliena quàm de oppignorata, cogi heredem illam redimere & hanc luere, si testator sciverit. Cujus tamen exceptio hîc adfertur, ut scilicet non cogatur, si testator nominatim & apertè id prohibuerit, *d. l. Si res. 57.* Ratio exceptionis est, quod *ut supra dict.* hoc legatum pendet maximè ex voluntate testatoris.

§. Sires aliena.

DE re aliena dictum est, eam legari posse, hîc adjungit Imp. an res aliena legata, si eam aliunde nactus fuerit, possit nihilominus ex testamento legatarius eam petere. Et adhibenda est distinctio inter causam lucrativam & non lucrativam sive onerosam. Lucrativa est, pro qua nihil præstamus, ut est donationis, legati, successionis: cui contraria est onerosa sive non lucrativa, ut emptionis, quia pretium pro re empta præstamus, dotis, &c. *l. Omnes. 17. l. Ex promissione. 19. ff. de obl. & act. l. Iulianus. 13. §. fundum. 15. ff. de act. empt. l. Apud. 4. §. si quis autem. 29. ff. de doli excep.* Adhibenda quoque est altera distinctio, unòne testamento, an duobus, res nobis sit legata. Et de uno quidem testamento prius, de duobus mox *vers. hac ratione.* De uno testamento, hæc est Regula, eum, cui res est legata, si eam sit nactus ex causa onerosa, posse legatum petere; si ex causa lucrativa non posse, *l. Planè. 34. §. 1. ff. de leg. 1. l. Mayius. 66. §. Duorum. 1. ff. de leg. 2. l. Titia Sejo. 87. in pr. d. tit. l. ille aut ille. 25. ff. de leg. 3. l. Cum quaestio. 23. §. ult. C. de leg.* Ratio differentiæ est, quia est Regula juris, duas lucrativas causas in eundem hominem & in eandem rem concurrere non posse, *d. l. Omnes. 17. & d. l. Ex promissione. 19.* Cui regulæ non tantum in testamentis aut legatis est locus, *l. Non quocunque. 82. §. ult. ff. de leg. 1. & hic.* Sed etiam in contractibus & stipulationibus, *d. l. Ex promissione. 19. & d. l. Omnes. 17. l. Inter stipulantem. 83. §. si rem. 6. de V. O.* Ratio hujus Reg. naturalis potius quàm civilis videtur, quia scilicet contra æquiatem naturalem videatur id petere, quod jam habes, idque sine tuo incommodo vel onere.

Hac ratione.] Hîc de duobus testamentis. Ubi dicendum, rem unam duorum testamentis eidem legatam, utrinque deberi, *d. l. Planè. 34. §. Sed si. 2. ff. de leg. 1.* Ratio hæc est, quia hoc casu non oneratur alius cum lucro legatarij, cum scilicet ex diversis testamentis res debeatur, sed tamen & hoc casu interdum legatarius utrumque non consequitur. Nam si prius rem ex uno testamento consecutus, postea petat ex altero ejusdem rei pretium, repellatur exceptione doli mali, quia scilicet dolo faciat, qui rem petit quam habet, sed si prius æstimationem petat, eamq; consequatur, poterit postea ex altero petere rem ipsam, *d. l. Planè. 34. §. Sed si 2. l. l. Omnes. 17. & l. Hujusmodi. 84. §. si Sempronius.*

proinus. 2. de leg. 1. Quid ergo, si eadē res mihi legata sit testamento, deinde codicillis, an utrinque mihi debeat, tanquam ex duob. testamentis. Dicendū semel tantum deberi, quia codicilli testamentū non constituent, sed pars sint testamenti. *l. l. Marcus. 66. §. duorum. 1. ff. de legat. 2.* Quare si eadē res uno testamento bis legatur, semel tantum debetur, nisi testator nominatim iusserit bis eam præstari, rem & ejus pretium. *l. si alii. 42. ff. de usufr.* Sed in hoc differt quantitas & res, nam de quantitate ita jus est, eam bis legatam, siquidem in eadem scriptura semel tantum deberi, si in diversis, ut in testamento & codicillis, utrinque deberi. *l. l. Planc. 34. §. sed si non corpus. 3. ff. de leg. 1. l. Quingenta. 12. ff. de probat. ionib.* ut Titio 100. do, lego, si testator in iisdem tab. testamenti bis ita ponat, debebuntur Titio tantum 100. si semel in testamento, & iterum in codicillis, 200. ei debebuntur. Contra fit in re, ut dictum, ut si in testamento Titio fundum Tusculanum do, lego, & iterum in codicillis idem legatū ponatur, semel tantum debetur. Ratio differentiarum inter rem & quantitatem est, quia quantitas multiplicari potest, res non item.

Ea quoque res, quæ in rerum natura. *l. l. Etiam ea. 17. ff. de leg. 3.* ait rem futuram legari posse, idem & in stipulatione rem futuram promitti posse, *l. Interdum. 73. ff. de V. obl.* ut sunt fructus pendentes, partus & fœtus, qui sunt in utero. Ratio est, quod fieri poterit, ut res hæc jam sint in rerum natura, antequam vel testator moriatur, vel heres adeat. Eo enim tempore satis est rem exstare ut præstari possit, quia tum demum voluntas defuncti rata constituitur & legata præstantur, *l. si patroni. 55. §. qui fideicommissum. 2. ff. ad Senatusconsult. Trebell. §. in extraneis. 4. supra de her. qual. & differ.*

§. Si eadem res duobus.

Quia modò dictum de eadem re uni bis legata, adjungit hic Imp. de ead. re duob. legata. Est autem hic insignis locus de conjunctis & disjunctis: Item de jure adcrescendi. Res est acuta, difficilis & toto fere jure diffusa: videantur Duar. in lib. de jure adcrescendi, & Goveanus item in lib. de jure adcresci. & lib. 2. variar. lect. ad l. Re conjuncti. 89. ff. de legat. 3. Nos breviter quæ sunt hujus loci explicabimus, adhibita distinctione juris veteris & novi. Et jure veteri differentia erat in ipsis legatis. Nam in legato vindicationis, si res eadē duob. conjunctim erat legata, concursu partes fiebant: non capientis autem pars alteri adcrecebat, cum suo tamen onere: si vero disjunctim item partes fiebant concursu, sed non capientis pars alteri adcrecebat sine onere: quod, si per damnationem siquidem conjunctim singulis partes, si vero disjunctim singulis solidum debebatur, ita *Vlp. tit. 24. §. si duob.* Exempla & rationes juris veteris brevitatis causa omitto. Jure novo non distinguimus inter legata, sed tantum conjunctim an disjunctim sint relicta. Et de conjun-

conjunctis quidem hæc est Regula, partes inter eos concursu fieri, non capientis autem partem alteri adcrefcere cum suo onere. Ratio hujus Regule in conjunctis est hæc, quod conjunctio facit, ut conjuncti sibi quis partem capiat quasi suam. *l. 1. §. Vbi autem. 11. Vers. Hoc autem ita. C. de caduc. toll.* De disjunctis eadem ferè est Regula, scilicet concursu partes fieri, siue, ut hic loquitur Imperator, legatum scindi, non capientis autem partem (id est, si alter deficiat, ut loquitur Imp.) alteri adcrefcere, quod ait Imp. totum ad collegatariū pertinere, sed sine onere, hæc enim una est distinctio inter conjunctos & disjunctos, quod in illis cum onere, in his sine onere pars non capientis adcrefcet alteri. Quam differentiam hic omisit, sed expredit in *d. l. 1. §. Vbi autem. 11. Vers. sin autem deficientis. C. de cad. toll.* Ratio autem hujus differentie, id est, cur in disjunctis adcrefcet sine onere, est: quia testator ita videatur voluisse, ut suum quisque onus ferat, cum legat separatim, ut ait in *d. §. Vbi autem. 11. Vers. sin autem. Vers. si & varietat.* Quod autem de disjunctis modus est dictus, in iis quoque, ut in conjunctis concursu fieri partes, ejus una est exceptio, hæc, si testatoris alia sit voluntas, id est, si testator rem legatam singulis in solidum præstari velit, i. e. uni rem, alteri pretium, *d. l. 1. §. Vbi autem. 11. Vers. hoc autem, & c. C. de cad. toll.* quam exceptionem Tribunianus perspicue Paulo adjunxit. *l. Si pluribus. 33. Vers. scilicet. de leg. 1.* ut oratio non satis Latina, id est, Tribuniano potius quam Paulo digna, indicio est, atque ita & idem Tribunianus alios quoque locos interpolavit, id est, Jus vetus accommodavit juri novo, & rectè, ex mandato Imperatoris.

Vel quoquo modo defecerit.] Ut conditione non existente, ut si deportatus fuerit.

Totum ad collegatarium.] Jure veteri pertinebat ad fiscum *ex l. Papia. l. Vnic. in pr. C. de cad. toll.*

Conjunctim autem.] Conjunctionis tres sunt modi, re, verbis, re & verbis, *l. Re conjuncti. 89. ff. de leg. 3. l. Triplici. 142. de V. S.* Re, ut primo Stichum do, lego. Secundo, Stichum do lego. Verbis, ut primo & secundo Stichum æquis partibus do, lego: nam hi verbis tantum siue eadem oratione sunt conjuncti, re disjuncti propter hæc verba, æquis partibus, quibus separatim sua cuique pars attribuitur. Re & verbis. Primo & secundo Stichum do lego: hi enim & eadem oratione & in eadem re sunt conjuncti. Hoc autem loco duo tantum conjunctionis modi adferuntur, primus & ultimus medio prætermisso, quod ejus in hac dispositione non est usus, nec locus esse potest. Quid ita: quia testator nominatim secundo modo partes ipse distinxit, ideoque non sit opus querere, an partes fiant, & an totum legatum ad unum pertineat, altero deficiente: certum est enim non pertinere propter expressam testatoris distributionem. In aliis tamen questionibus, ut cum queritur de conjunctis, quis alteri præferatur, omnium modorum est usus, *d. l. Re conjuncti. 89. Isq;* ulus latissime patet non tantum in legatis & fideicommissis, sed in insti-

institutionibus & substitutionibus heredem, *l. Artim. 11. & duabus 4. seq. l. Li-
ber. 59. §. Titius. 2. ff. de her. inst. l. Si pater. 9. & l. seq. de vulg. & pup. l. ult. C. cod.*

Disjunctim ita.] Dicitur & separatim, *d. l. Si pluribus. 33. de leg. 1.* Id autem
hic notandum, conjunctos primo modo, id est re, hic dici disjunctos, quia
scilicet non eadem oratione sive periodo sint conclusi. Orationis autem
conjunctionem Imperator hic maxime spectavit, non autem rei: ratio ejus
est, quia semper in hoc articulo de jure ad crescendi necessariò præsuppona-
tur conjunctio rei, id est, non est locus juri ad crescendi, nisi in eadem re,
l. Hujusmodi. 84. §. quibus. 12. ff. de leg. 1. & pulchrè Duarenus lib. 1. de jur. ad cresc.
cap. 4. & 5.

Sed etsi expresserit] Ut, primo Stichum do, lego: secundo eundem
Stichum do lego; peræque erunt disjuncti, quia, ut modò dictum, non re-
sed oratio spectatur.

§. Si cui fundus.

Hæc sunt ex Juliano *l. Non quocunque 82. §. fundus. 2. ff. de leg. 1.* Redit au-
tem hic Imperator ad legatum rei alienæ, & pertinet hic locus pro-
priè ad *§. si res aliena.* Supra dictum est, eo in loco exstingui legatum,
si rem legatam nactus sit legatarius ex causa lucrativa; non exstingui, si ex
causa non lucrativa. Quid ergò si rem sit nactus partim ex lucrativa, partim
ex non lucrativa. Ea de re hic agitur, sed non omnino, id est, non de omni
parte, verùm proprietate tantum & de usufructu. Verbi gratia: Testator le-
gavit mihi fundum alienum, Eum ego postea emi, sed deducto usufructu id
est, emi fundi proprietatem tantum sine usufructu, mortuo testatore usufr.
ex legato ad me pervenit, id est, ex causa lucrativa, cum proprietatem jam an-
te essem nactus, sed ex emptione, id est, ex causa non lucrativa. Queritur, an
ego totum fundum mihi legatum actione ex testamento petere possim? &
ait Julianus *d. l. 82. §. fundus,* & hic posse me totum petere. Videbatur tamen,
me proprietatem tantum sine usufructu petere debere, ne fiat contra regu-
lam, quæ vetat duas lucrativas causas concurrere, id est, vetat, hunc usufructum
semel mihi acquisitum rursus peti ex legato. Sed contra respondit Julianus
hac ratione, quia usufructus in petitione servitutis locum obtineat. Quæ ra-
tio paulò obscurior hoc vult, quod usufructus in jure considerari soleat ut
jus quoddam separatum, id est, servitutis locum obtinens; non ut pars rei si-
ve domini, nisi in quibusdam casibus, *l. Ususfructus. 4. ff. de usufruct.* Itaque u-
susfr. in hoc casu, quia servitus est, licet legatario jam acquisitus per consoli-
dationem non censetur acquisitus, quia nemini res sua servit & proinde le-
gatarius usumfr. nondum videtur habere. Rectè igitur eum adhuc petere
potest: proprietatem quoque potest, quia eam licet habeat, habet ex causa
onerosa. Quare rectè ait Julianus, totum fundum peti posse ipso jure. Sed ta-

Mm

men

men æquitas contra hanc strictam & subtilem juris rationem postulat, ut heres non amplius condemnetur, quàm quanti valeat proprietas, id est, iudex æstimabit fundi proprietatem, & hanc tantùm ætimationem heres legatario præstabit, pretium ususfr. non præstabit. Et hoc est, quod ait, *sed officio iudicis continetur, &c.*

§. Sed si rem.

Initium hujus §. respondet toti de re aliena tractationi, hunc in modum. Res aliena quidem legari potest, & vel res ipsa, vel ejus præstabitur ætimatione; sed res legatarii legari ipsi non potest, nec res nec ætimatione ei debebitur.

Sed si rem legatarii.] Dictum est supra legari posse rem testatoris, heredis, & alienam: reliqua erat una res legatarii, & ait, hanc non posse legari, idem in l. Proprias 13. C. de l. Ceteri. 41. §. Tractari. 2. de leg. 1. l. Marci. 6. §. duorum. 1. in fi. & §. fundo. 6. de leg. 2.

Qui: quod proprium est ipsius.] Hæc regula iteratur & *infr.* §. si itaque 14. de actio.

Et licet alienaverit eam.] Ratio hujus, id est, cur propriæ rei legatum, si postea mea esse desinat, non convalescat, est, quia semel ab initio non constitit, sive ut ait d. l. Ceteri, §. Tractari. 2. quia vires ab initio non habuit, l. que ab initio 210 ff. de R. I. Quod hîc de legato idem locum habet & in stipulatione, ut nemo rem suam stipulari possit, nisi sub conditione, si sua esse desierit: quæ conditio & hîc locum habet, id est, ut legatum valeat sub ea relicto conditione, si res legatarii esse desierit, ut si eam legatarius alienaverit vivo adhuc testatore, l. 1. in fi. ff. de reg. Cato.

§. Si quis rem suam.

Et hæc ad priora pertinent. Nam in §. non solum, *supr.* testator legat rem alienam, quasi suam; hîc contra legat suam, quasi alienam, id est, putans esse alienam. Sed illic opinio testatoris consideratur; hîc non item. Cur: Differentiæ hujus ratio est, quod in rebus nostris legandis, quàm in alienis comparandis voluntates sunt faciliores, ut ait l. Vnam. 67. §. si rem, §. de leg. 2. sive, quod eodem recidit, quia hæc opinio sive error in hîc §. legato non esse non debet, cum sit voluntas testatoris, qui legatum velit præstari; quæ voluntas facilius exitum habere potest, quàm testator ipse putarat. At in priore casu de voluntate dubitari potest, cum putat esse suam, quasi non esset legaturus, si scivisset alienam.

Nam plus valet quod veritate est.] In jure interdum opinio, interdum veritas præfertur. Puto rectè ita distingui, ut cum præferatur opinio,

nio, cum res pendet ab opinione, sive animo & voluntate, ut fit in aditione hereditatis, in qua animus spectatur aduentis, *l. Pro herede. 20. ff. de acquir. her.* Quare hereditatem repudiare non potest, qui se putat necessarium, cum revera sit voluntarius heres, *l. Is qui putat. 15. ff. d. r.* Veritas autem in iis casibus praefertur, in quibus non animus, sed factum & res ipsa consideratur: ut, si injuria à Titio fiat tibi, cum Titius te putaret esse alium, habes nihilominus injuriarum actionem contra Titium, quia revera tibi facta sit injuria *l. Eum, qui. 18. 2. ff. de injur.* Sic in manumissione, si dominus servum suum manumittat, quem putat esse alienum, valet manumissio *l. 4. ff. de man. vind.* Sic in furto & in alienam contrectans, domino ut putabat, invito, strictè fur esse videtur, licet favore contra respondit Ulpian, *l. Inter omnes. 46 §. Per contrariam. 8. ff. de furt.*

§. Si rem suam legaverit.

Adhuc de re propria & de re aliena: nunc de re primo propria, deinde aliena facta Et ait Imp. rem propriam legatam, si postea alienetur, nihilominus deberi, nisi adimendi animo sit alienata. Hic autem animus, quia est incertus, distinctione cognosci potest, hac scilicet, utrum necessitate rei familiaris ductus testator, an sua sponte, sive mera & nuda voluntate rem legatam alienarit: hoc enim casu animus est adimendi; illo non item, *l. Rem leg. ut im. 18 l. Cum servus 15. l. Legatum 24. ff. de adm. leg. l. Fideicommissa. 11. §. si rem. 24. ff. de leg. 3 l. Scribit 34. in fin. ff. de arr. & arg. leg.* Ut ego tibi lego domum, eam ipse postea vendo, hic animus est adimendi, quia venditio ex necessitate fieri solet, contra si eam alii donem, non est animus adimendi, *ad l.*

Celsus existimat.] Responsum Celsi non exstat, ut neque rescriptum Imp. in vers. *Idemque divi.*

Idem rescripserunt] Hoc rescriptum exstat in *l. Qui post. 3. C. h. t.* Nam ut alienatione ex necessitate facta legatum non evanescit; ita & ex oppignoratione: nam pignus rem non alienat, sed onerat tantum, & possessionem transfert in creditorem.

Et ideo legatarium] Id est, Legatario res libera praestari debet soluto pignore per heredem.

Si vero quis partem.] Quod de toto dictum, idem habet locum & in parte, ut distinguitur de animo adimendi, *l. Si ex toto. 8. ff. de leg. 1.*

§. Si quis debitori.

Hæc quoque ad priora pertinent: nam hoc legato res legatarii videtur ipse legari. Hoc autem legatum dicitur proprio nomine legatum liberationis, de quo est *l. ff. de lib. leg.* Ut heres meus à L. Titio, quod

M m 2

mihi

mihi debet, ne petito, vel 100. quæ mihi debet Titius, ei do, lego. Sunt & aliæ formula hujus legati, *l. Non solum. 8. §. Tale. . l. Cum ita. 19. l. Aurelio. 20. l. Quod mihi. 22. l. Legavi. 25. l. Aurelius. 28. l. Creditor. 31. ff. de liberat. legat.*

Si quis debitori.] Etiam heredis sui, vel cujuslibet alterius, *l. Non solum. 8. in pr. d. r.*

Legatum utile est] Videtur tamen id olim fuisse controversum, ut indicat Ulp. *l. Liberationem. 3. d. r.* his verbis: *Iam certum est*, quasi dicat, olim erat incertum & controversum. Et ratio quidem controversiæ sive ambigui, hæc est, quia cum debitori debitum sive nomen legatur, quod ipse debet, videtur sua ipsi res legari. Quod enim quis debet, ejus etiam est dominus, *l. 1. ff. de lib. leg. & d. l. Scribit. 34. ff. de aur. & arg. leg.* nemini autem res sua legari potest, *§. sed si rem, sup. hoc tit.* sed debitori hic legatur non tam res ipsa, quam jus sive obligatio, quæ est creditoris, non debitoris.

Et neque ab ipso debitore.] Effectus hujus legati sive utilitas his verbis exponitur. Est autem is effectus duplex: Exceptio & actio, sive petitio. Nam si heres creditoris à debitore petat debitum, repellitur exceptione doli propter legatum. Rursus etiam si heres non petat, potest debitor ultrò convenire heredem, ut ipsum liberet, *l. 1. & l. 3. §. nunc de effectu. 3. l. Non solum, 7. §. liberatio. 4. l. Si quis in testamento. 15. & d. l. Non solū, 8. §. tale. 3. ff. d. r. de lib. lega.*

Neque ab ipso debitore.] Interdum tamen effectus hujus legati tantum est in ipso debitore, non in herede: idque intelligitur ex differentia formulæ. Nam si dicat, à Titio, quod mihi debet, nolo peti: vel quicquid mihi debetur, peti veto: effectus est & in debitore, & in herede. Sed si ita, à Titio solo nolo peti, vel à Titio, quamdiu vivet, nolo peti; solus debitor non verò ejus heres liberatur, *d. §. tale, & §. seq. l. Aurelio. 20. eod.*

Neque ab alio.] Ut fideicommissario, ut bonorum possessore, qui sunt loco heredum.

Ut liberet eum.] Quod fit duobus modis: pacto aut acceptilatione. Pacto ut si heres faciat debitori pactum de non petendo. Acceptilatione, si per stipulationem, quod promisi defuncto, tu heres habesne acceptum *§. item per acceptilationem. 1. quib. mod. toll. obl. d. l. Liberatione. 3. §. Nunc de effectu. 3. l. Quid ergo 4. & l. seq. ff. d. r. l. Quod mihi. 22. & l. Legavi 25. eod.*

Potest autem quis.] Ait, debitum legato remitti posse non tantum in perpetuum, sed etiam ad tempus: ut quia Titius mihi debet, nolo peti intra biennium, *d. l. Non solum. 8. §. Potest. 1. d. r.*

§. Ex contrario.

Priore casu creditor debitori, hoc debitor creditori legat debitum, de quo hæc est regula: Id legatum esse inutile, si nullum in eo commodum versetur, ut his in verbis: Si nihil plus est in legato, *l. Si debitor. 11. l. Le-*

¶ Legavi. 25. Vers. cōtra de lib. leg. & optimè Paul. l. 1. §. si quis creditori. 10. ff. ad l. Falc. Ratio hujus regulæ est, quia legatum est donatio & mere lucrativa causa, *l. Si rem. 10. ff. de except.* Quare ubi nullum est commodum, ubi nihil donatur, ibi propriè legatum dici non potest, *l. Verbis. 5. ad l. Falc.*

Quod si in diem.] Casus est quo hoc legatum utilitatem sive commodum habet, ut si debitor, quod debet in diem, leget purè: debitū est in diem, legatum est purum, quod est utilius, quia statim peti potest. Et hoc est, quod ait propter repræsentationem, *l. Sin autem. 29. de leg. 1. l. Mavus. 66. in fin. de leg. 2. l. Si creditori. 28. ff. de leg. 1.* Sunt & alii casus quibus hoc legatum utilitatem cōtinet, & proinde valet, *ut in d. l. Si creditori, l. Si mulier. 3. §. Si rem. 2. de leg. 3.* ut si debitor, quod jure prætorio debet, leget. Nam legatum est civile; at utilius est actionem civilem quam prætoriam habere. Illa namque est perpetua, hæc fere temporalis, *d. l. Si creditori. 28.*

Quod si vivo.] Aut Imperator, legatum eo casu semel utile non extinguī etiam si dies aut conditio existat vivo testatore. Rationem adjungit, quia quod semel valuit legatum, ex eo non extinguitur, quod in eam causam incidat, à qua non potest incipere; quasi dicat, hoc legatum, quia semel utilitatem habuit, etiam si utilitas ea delinat, tamen manebit legatum, *d. l. Si creditori. 28. de leg. 1. l. Debitor. 82. de leg. 2.* quī locus huic ex diametro adversari videtur. Paulus enim ait, si dies superveniat vivo testatore, legatum esse inutile, etiam si constiterit ab initio: & hanc quidem antinomial omnes ferè recentiores ajunt esse inexplicabilem, idemque & mihi videtur, nisi cum Accursio verbum *inutile* aliter accipiat, quam hic. Nam hic *inutile*, id est, non valet legatum: ibi, *inutile*, id est nullum habet commodum.

Papinianus scripsit.] *In d. l. Verbis. 5. ad l. Falc.*

Non enim placuit.] Duæ sunt regulæ inter se contrariæ. Una est, rem extingui, si in eam causam incidat, à qua non potest incipere. Altera, non rem extingui, etiam si in eam causam, à qua incipere non potest, perveniat. De utraque copiosè explicat Donellus *ad l. Pluribus. 140. & Cujac. ad l. Existimo. 98. ff. de verb. obl. alii ad l. In ambiguus. 96. de divers. R. l.*

Sed si uxori maritus.] Huic §. respondet tit. ff. de dote præleg. & rectè priori adjungitur. Nam modò dictum, si debitor creditori leget, quod ei debet, legatum non valere sine commodo: hic contra dicitur valere, si maritus, id est, debitor uxori dotem ei debitam præleget: & hoc est, quod ait, *Sed si. &c.* Formula hujus legati, ut Titæ uxori meæ, quanta pecunia dotis nomine ad me venit: tantam pro ea dote heres meus dato, vel quod uxor mihi dedit, ei do lego, *l. Cum scriptum. & l. ult. ff. d. t.*

Valet legatum] *l. 1. & toto t. de dote præleg.*

Quia plenius est legatum.] Quasi dicat, quia hoc legatum utilitatem habet. Primò, repræsentationis, hoc est, ut dos rerum mobilium hodie

Mm 3,

intra

intra annum demum peti potest, l. 1 §. Cum autem. 7. Vers. ex actio, C. de rei ux
act. legatum statim. Secundò, in præstatione sive effectu actionis: nam actio
dotis non solidum, sed id quod facere potest maritus, petit; legatum sive actio
legati petit solidum, l. Cum quis 2. ff. de dot. præleg. l. Etiam 18 ff. sol. matrimo.

Sed si, quam non accepit, dotem.] Notandæ sunt tres species dotis
prælegatæ. De prima jam est dictum; si scilicet verè data sit dos, eaque uxori
prælegata, reliquæ duæ species sunt de dote non data. Prior hæc est formula:
Dotem, quam ab uxore accepi ei do, lego. Hoc legatum nullum est, si nul-
la est accepta. Alterius hæc est formula: Centum, quæ dotis nomine accepi,
uxori do, lego: item fundum Tusculanum: item 100 aut fundum instrum. en-
to dotali comprehensum uxori do, lego. Hoc legatum valet, etiam si nihil sit
acceptum, l. Legavi. 25. ff. de lib. leg. l. 1 §. adeo 5. l. Cum scriptum. 6. de dote præleg. l.
Si sic legatum. 75. §. 1. ff. de leg. 1. l. Si non designata 3. C. de falsa causa a. j. c. & c.
Quod autem hic distinguitur de re non accepta, sit ne simpliciter, id est non
expresso certo corpore aut summa, an certo; sive sitne finitè, an infinitè lega-
ta, eadem distinctio locum habet & in stipulatione, l. Si divor. 10. 21. in fi ff. de
verb. obl. Et hæc distinctio non tantum in legato dotis, de quo hic, sed in o-
mni legato servatur. d. l. Legavi. 25. & d. l. Si sic legatum. 75 §. 1 Ratio distinctio-
nis sive differentie, cur specialiter legatum non valeat, definitè factum valeat,
hæc est, quod priori specie (id est, casu propter incertitudinem legati nullus
est exitus: ut, quod Titius mihi debet, Gajo do, lego; si nihil debeat Titius,
nihil erit Gajo legatum, quod ut dictum reperiri non potest, quid Gajo sit
præstandum: at in altera specie expressum est, quid præstari possit, ut 100.
fundus Tusculanus, &c. Nec obstat huic speciei, quod falsa fortasse sit ut 100.
quæ accepi, cum nihil acceperit, vel 100. quæ Titius debet, cum nihil debeat.
Nam ex Reg. juris falsa demonstratio non nocet legato, adeò ut in his 100.
quæ accepi, Titio lego; ea, quæ accepi, habeantur quali pro non adjectis, §.
hinc, infr. b. t. & d. l. Si sic legatum. 75. §. 1.

Divi Severus.] Non existat hoc rescriptum, sed aliud Alexandri, d. l. Si
non designata. 3. C. de falsa causa. Idem & rescripsit ante hos divus Pius d. l. Le-
gavi. 25 in fin. ff. de lib. legat.

Si vero certa pecunia.] Id est, certa quantitas, ut 100. aureos, 100 ca-
tos olei, vini, &c.

Instrumentum dotis.] Quia scilicet certam quantitatem vel corpus
contineat, l. ult. C. de falsa causa adject.

§ Sires legata.

In signis est §. de rei legatæ interitu: qui tractatus tam in legatis, quàm in
stipulationibus latè patet. De legatis est l. Non amplius 26. l. Cum res. 37 &
l. Si servus. 108. §. si servus. 9. ff. de leg. 1. l. Si quis inquit 105. 112. §. 1. d. t. Omnia. 32.

§ ff. de leg. 1.

§. species. 1. de leg. 2. l. Si ex legati causa. 23. ff. de verb. obl. & c. De stipulationibus est d. l. Si ex legati. 23. l. Si Stichus. 33. & l. Nemo rem suā. 82. §. 1. ff. d. t. de verb. obl. Huic affinis est tractatus de legati augmento & diminutione, de quo in §. proximo. Queritur enim de re legata, si vel intereat vel diminuat saltem, vel etiam augeatur & crescat, utrius id damno vel lucro fiat, heredisne, an legatarii? Et de interitu quidem ait Imperator rem perire legatario, idem & in d. l. l. Ratio est, tum quia res perit domino, ut est legatarius, adita hereditate, non verò heres, l. a Titio. 94. ff. de furt. tum quia rei interitu legatum præstari amplius non potest, æstimatio autem non debetur, quia non est legata.

Sine facto.] Id est, sine culpa aut mora; aliàs namque perit heredi, id est, heres ad æstimationem tenetur legatario, propter moram aut culpam, d. l. Nemo. 82. l. de verb. obl. l. Cum res legata. 47. §. culpa autem. c. de leg. 1. Culpa autem vel est in faciendo, ut si rem legatam heres ipse perdat, ut si heres servum, vel jumentum legatum occidat; vel est in non faciendo, ut si moram adhibeat, siue differat rem legatam dare legatario.

Et si servus alienus, & c.] Quod modo in genere dictum, id hîc in specie declarat servi legati. Nam in hoc quoque ut & in omni re, locus est priori regulæ, l. Cum res legata. 47. §. Itaque. 2. & seq. l. Si heres. 33. de leg. 1. l. Si mihi alienum. 92. ff. de sol.

Manumissus fuerit.] Idem si occisus; nam manumissio morti comparatur, siue potius vita in servo. Nam servus manumissione velut renascitur, & fit novus homo, ut ait Paulus l. Servus. 27. in fi. ff. de adm. l. g.

Si vero heredis.] Hæc distinctio inter servum alienum & servum heredis perspicua ratione nititur l. Si quis inquilinos. 112. §. 1. ff. de legat. 1. l. Heres. 2. qui & a quib. manumissi. Cur, inquam, in servo heredis non curetur, heres sciveritne an ignoraverit legatum esse, quia scilicet fraus & damnum est in re ipsis, ut eventus potius damni quam consilium & voluntas inspicatur, id est, satis est, servum legatum ab ipso herede esse vel manumissum, vel occisum, vel etiam alteri donatum, à quo sit manumissus aliàs autem utriusque, id est, & consilium & ipse eventus damni requiruntur, §. in fraudem. 3. ff. pr. qui & ex quib. causis man. non lic. hîc alterum duntaxat, id est, damnum legatario datum inspicitur.

Teneri ipsum.] Scilicet ad æstimationem servi: servus enim fit liber. Sed obstat d. l. Heres. 28. ff. de legat. 1. l. a quib. man. & c. ubi heres dicitur nihil agere manumittendo servum suum legatum, quasi hic servus maneat servus. Dicendum videtur cum Accursio, verbum, nihil agere, ibi valere idem quod nihil efficere, quo minus teneatur heres ad æstimationem.

Julianus scripsit.] Non existat. Sed huc tamen pertinet, l. Quidam. 25. §. si quis suum. 2. ff. ad Trebell.

§. Si

§. Si quis ancillas.

MOdò dictum est de rei legatæ interitu: nunc de rei legatæ & augmento ejusque accessionibus, & de diminutione, qui tractatus non minus latè patet quam prior de interitu. Huc enim pertinent fructus, usuræ, partus, fœtus pecorum, alluvio, instrumentum & suppellex, &c. De fructibus tamen, pensionibus, usuris, &c. nihil hîc agitur, sed in *l. Si quis. 23. & l. Cum servus. 39. §. Fructus. 1. de leg. 1.*

Partus legato cedunt.] *L. Si ancilla. 62. & seq. ff. de leg. 1.* Videbatur tamen Servio Jcto contra: quia partus ancillæ matris sit velut accessio, ut matre extincta etiam partus legatum evanescat: quia accessio jus rei principalis sequatur, *l. Cum principalis. 188. ff. de R. I.* Sed partus propriè non est accessio, quamvis fœtus est accessio pecorum. Nam hominis dignitas id non patitur ut in pecoribus, *l. iustissime. 44. ff. de edil. edict. & l. At si. 3. ff. de pec. leg.* ubi rectè his verbis: Ancillas cum natis lego, duo legata, matrum & natorum esse dicuntur.

Idem est & si ordinarii servi.] *L. Sed & si. 4. ff. de pec. leg. 1. Ex parte 39. §. duos filios. 4. ff. famil. herisc.* Ordinarius in jure bifariam intelligitur. Primo, de servo honesto, ut est dispensator, cui vilis opponitur, id est, mediastinus. Deinde is dicitur, qui alios sub se habet servos, sive in peculio suo: & hi subservi dicuntur vicarii Sic Martialis: *Esse sat est servum: jam nolo vicarius esse. 1. & l. Si servus. 17. & 2. ll. seqq. ff. de pecul. 1. Sed & si. 4. & l. Si peculium. 6. §. Si servus. 3. ff. de pecul. legato.* Passim in jure, ut, Stichum ejusq; servos Titio do lego: Mortuo Sticho nihilominus debentur vicarii: Ratio est eadem, quæ de ancillis: quia vicarii non sunt accessio propter hominis dignitatem; sed duæ res distinctæ.

Sed si servus fuerit cum, &c.] *l. 1. & l. Nam quæ. 2. ff. de pecul. leg.* Ratio est, quia peculium est accessio servi, ut ait *d. l. 2.* Sic & in penu legata cum vasis, consumpta penu vasa non debentur, in quibus fuit penus: quia vasa sunt accessio, *l. Penu. 2. & l. Nam quod in pr. 4. ff. de pen. legata.*

Idem est si fundus instructus.] Ratio, quia & hic est accessio, instrumentum scilicet fundi, *l. 1. ff. de instructo vel instr. legato.* Obstat *l. Si cui. 5. §. 1. ubi* inter hæc duo: Instructus fundus, fundus cum instrumento, differentia ponitur hæc: quod ex hoc nihil debeatur alienato fundo, ut & hîc dicitur: ex illo possit deberi fundo alienato instrumentum quod hîc negatur. Sed dicendum generaliter: Neutro casu deberi fundo alienato instrumentum, nisi alia sit voluntas testatoris, ut facilius est in illo quàm in hoc, quia illud, id est, legatum instructi; ut, fundum instructum do, lego, est plenius, quàm hoc, cum instrumento. Nam hoc tantum instrumentum ipsius loci sive fundi, illud etiam ipsius patrisfam. instrumentum continet, *l. Quasi sum. 12. §. sed si fundus. 27. ff. de instructo, l. Prædix. 1. & l. Fundo. 1. C. de V. s.*

Si grex

Si grex legatus, &c.] Hoc loco jam propriè de augmento & accessione, & deminutione legati explicatur, usque ad §. tam autem corporales. de grege autem est *l. Grege. 21. ff. de leg. 1.* Idemque locum habet in similibus, ut in equitio, ut in armento bouum, *l. Equus, per fideicom. ff. de usur.* Hæc enim vocabula: Grex, armentum, equitium, item domus, navis, chori, peculii, dotis, &c. sunt universitates quædam, sive corpora ex pluribus partibus constantia, quæ & augmentum & deminutionem recipiunt, ut de peculio eleganter ait *l. Peculium. 40. ff. de pecul. id instar hominis nasci, crescere & decrescere, sive interire.*

Et ad unam ovem pervenerit.] Quia & hæc unica etiam gregis pars est, quamvis gregem ipsam non constituat, qui est universitas multorum capitum.

Grege autem legato, &c.] Ait oves post testamentum vivo adhuc testatore adjectas gregi augere legatum: contra quoque si quæ oves gregi adimantur, minuunt legatum. Nam ut interitus, ita generaliter accessio & decessio fit legatario, *l. Cum servus. 39. §. 1. ff. de leg. 1.*

Julianus ait.] Id n. n. exstat. sed Ulpianus in *d. l. Grege. 21. & l. seq.*

Est enim gregis unum corpus.] Tria sunt corporum genera, ut conjuncta, disjuncta & uno spiritu comprehensa: quæ divisio, teste Plutarcho, à Stoicis sumta, ad jus nostrum deducta est, de qua in *l. Rerum mixtura. 30. ff. de usurp. & usuc. l. Marcellus. 3. §. 1. ff. de rei vind.* De eadem & Philosophi, ut Seneca in *epistola, lib. 17* & Agell. *lib. 16. c. 8.* Vitruvius *lib. 5. c. 4.* utuntur divisione. Hujus autem divisionis duo tantum membra hic adferuntur: Conjunctum & disjunctum; tertio, quod uno spiritu continetur, hic prætermisso, quia ejus nullus hic est usus, ut est homo, liber, lapis, &c. quod scilicet neque augeri neque deminui potest, ut reliqua duo membra: disjunctum, inquam, ut grex, armentum, legio, &c. & conjunctum, ut domus, navis, armarium, &c.

Ædibus denique legatis.] De domo eadem est ratio, quæ de grege & similibus, universitatem quandam significantibus, ut est vestis, publicum, argentum, dos, &c. *l. Grege. 6. ff. de leg. 2.* Idem, inquam, omnium jus est, ut augmentum accedat; deminutio decedat legatario, quæ scilicet vivo testatore acciderint, post factum testamentum; quin etiam aræ legatæ, si domus imponatur, cedit legato, *l. Servum. 44. §. si aræ. 4. ff. de leg. 1.*

Columnas & marmora.] Quod in his duobus, quæ in SCto quodam nominatim expressa sunt, *l. Cetera. 41. §. Tractari. 1. & seqq. ff. de leg. 1.* idem juris est & in tignis, in fenestris & ostiis, &c. *d. l. 41. §. item hoc. 9.*

S. Si peculium.

DE peculio legato est tit. ff. qui huic §. respondet. Duo autem summa hic adferuntur. Prius est de peculio legato, ejusque augmento & deminu-

Nn

minu-

minutione. Alterum est de peculio, an servum manumillum sequatur, de quo in vers. *peculium autem*.

Sine dubio quidquid peculio, &c.] *L. Denique. S. §. utrum. 8. ff. de pec. leg.* Ratio est facilis ex prioribus, quia peculium est instar hominis, quod crescat, decreseat & intereat, *d. l. Peculium nascitur. 40. ff. de peculio*. Formula huius legati: Pamphilus servus meus liber esto, & peculium suum cum moriar sibi habeto, *l. Quidam. 14. ff. de pecul. leg. at.* vel filius meus Cajus heres esto, & peculium suum sibi percipito, *l. Tit. 26 ff. d. t. vel. Stichum cum peculio do, lego, Titio, l. 1 d. t.*

Quod si post mortem testatoris.] Modò dictum peculii augmentum & diminutionem, quæ accidunt vivo adhuc testatore, pertinere ad legatarium, non ad heredem sine dubio, id est, sine ulla distinctione: hic de tempore post mortem distinctio adhibetur. Nam ut modò in formula dictum, vel legatur peculium ipsi servo cum libertate, vel legatur extraneo. Et ait Imp. illo quidem casu augmentum ad legatarium pertinere; hoc autem pertinere ad heredem, quæ distinctio est Juliani, ab Ulpiano allata, *d. l. Denique. S. §. utrum. 8.* Ratio autem huius distinctionis sive differentie est voluntas testatoris, quam conijcimus talem esse, ut priore casu augmentum ad legatarium, posteriore ad heredem pertinere voluisse videatur. Quid ita? Quia priore casu, i. e. peculium ipsi servo legans, videtur id tanquam patrimonium ei relinquere, ut quam plenissimum ad eum perveniat, *d. §. utrum. 8.* Adfert quidem & Imp. rationem huius differentie aliam in verbis; *Quia huius legati dies* sed hæc ratio à cessione diei non est vera, & satis propria, ut prior à conjectura voluntatis, quam adfert Ulp. *d. §. utrum. 8.*

Julianus ait.] Non exstat, sed adfertur & in *d. §. utrum. 8.*

Quia huius legati dies.] Cedere dies legati dicitur, cum ad heredem transferri potest, *l. Nam cum. 3 ff. quando dies legator. &c.* Sunt autem tria tempora, quæ spectari solent in testamentis & legatis: Testamenti, mortis & aditionis, *§. in extraneis. 4. sup. de her. qual. & differentia*. Jam in hac quæstione, quando dies legatorum cedat, spectatur tempus mortis, exceptis legatis libertatis, usus, & ususfr. & habitationis, quorum dies cedit à tempore aditæ hereditatis, *d. l. 3. & l. Nam cum libertas. 8. d. t.* Et hoc est, quod hîc ait: Quia huius legati, id est, legati libertatis cum peculio, quasi diceret, aliorum legatorum dies cedit à morte, *l. 1. C. de cad. toll.*

Nisi ex rebus peculiaribus.] Peculium augetur vel ex ipsis rebus peculiaribus, id est, quæ sunt in peculio, ut ex partu ancillarum, ex fœtu pecorum; vel augetur ex iis rebus, quæ non sunt in peculio, ut ex operis servi, ex quæstu ejus, ex donationibus & legatis. In hoc autem duplici augmento differentia hæc adfertur, quod prius augmentum cedat legatario etiam extraneo; posterius non item, *d. §. utrum*. Ratio differentie huius est perspicua: quia

quia quod ex ipso peculio venit, aequum est ut ei detur, cui legatum est peculium, arg. §. item ea quæ ex animalib. 19. *supr. de rer. divis. l. Idem. §. Idem. 2. ff. de rei vind. §. de his autem servus. 4. supr. per quas perso. cuiq. adq.*

Peculium autem nisi legatum.] Alterum est de peculio, an sequatur manumissum? Et distinguit Imp. inter manumissionem quæ fit testamento, & quæ fit inter vivos. Illo namque casu peculium sequi manumissum, hoc non item, *l. 1. C. de pecul. ejus qui liberr. & c. l. 1. §. sed ne circa. 3. C. de comm. servo. manum. l. Si Stichus. 53. ff. de pec.* Ratio hujus differentie triplex adfertur ab Accursio in d. l. 1. adfertur & alia à D. Cujac. *ad eand. l. 1. in parat.* Et hæc sit sententia quæ mihi verissima videtur, quia homines in testamento sint liberaliores, quam inter vivos, *ut d. supr. ad t. de L. Fufia Can. toll.* quæ conjectura voluntatis facit, ut manumisso per testamentum debeat quoque peculium, inter vivos non debeat.

Sufficit si non adimatur.] Excipitur pupillus, qui servum manumittens auctore tutore, sive inter vivos, vindicta, sive testamento, nunquam ei censetur peculium donare tacite, *l. penult. ff. de manumiss. vind.* Ratio autem differentie, quam modo attulimus, paulo melius explicanda est. Dictum est, homines in testamento esse liberaliores, quàm inter vivos: idque verum est, arg. d. t. *sup. de L. Fufia Can. toll.* Hic tamen contradici videtur, cum manumissus vindicta plus habeat, id est, peculium etiam, quàm manumissus testamento. Sed id inde fit, quod cum viventes ad donandum sint tardiores, si nihilominus donent, probabile est, id ex summo fieri amore, ex quo jam amplius interpretatur, velle hunc donatorem sive manumissorem esse quàm liberalissimum, id est, velle servo donare non tantum libertatem, sed etiam peculium.

Et ita divi Severus & Ant.] Id rescriptum non exstat, sed aliud Diocletiani, *d. l. 1. C. de pecul. ejus, & c.*

Idem rescripserunt.] Id rescriptum exstat in *l. Si peculium. 6. §. sicut. 4. ff. de pecul. legato. l. Divus. 13. ff. de Castrens. pecul.*

Non videri id relictum.] Ratio hujus conjecturæ, tum quia non videtur testator id à se repeti voluisse, ideoque nec ab herede, tum quia impudens & malignus in dominum sit servus, qui accepto hoc beneficio libertatis & peculii, etiam ea, quæ pro domino impenderit, petat.

Idem rescripserunt.] Ejus rescripti meminit Ulpia, *d. l. Denique. 8. §. in terdum. 7. ff. de Pecul. legat.*

Peculium videri legatum.] Ut; Stichus si rationes reddiderit, aut si reliqua solverit & intulerit, liber esto. Hoc enim verbo, *si rationes, & c.* ait hinc Imp. tacite etiam peculium servo legatum videri. Ratio hujus præsumptionis sive conjecturæ, partim quia reliqua non possit servus nisi ex peculio solvere; partim quia quædam dominus reliqua scilicet excipiens videatur dete-

rapeculii seruo permittere & donare, *arg. l. quasi: um. 12. §. Idem. 43. Vers. denique Neratius, ff. de instruet. vel instr. legato.*

Et ex eo reliqua, &c.] Id est, ut Cicero loqui solet, rationes quadrare & consolidare, cui contrarium est reliquare.

§. Tam autem corporales res.

Idem ait Ulp. *l. cetera. 41. ff. de leg. 1.* legari s. ilicet posse corpora jura & servitutes, quæ sunt res incorporales, ut & obligationes sive nomina, vulgò debita, de quibus hîc Imperat. in verbis, *& ideo quod defuncto debetur.* Non tantum res, sed etiam facta legari possunt *de quib. in vers. sed & tale.* & hac quoque in re legatum & stipulatio in jure in multis rebus comparantur, *l. Stipulationum. 2. ff. de verb. obl. §. ult. infr. de verb. obl.*

Et ideo quod defuncto debetur.] Hoc est legatum nominum sive obligationis, ut 100. quæ mihi Titius debet, heres meus Sempronio dato, *d. l. Cetera. 41. l. Si sit legatum. 75. §. Si mihi. 1. l. Non quocumq. 82. §. qui Gajum. de leg. 1. l. Ex legato. 18. C. eod.*

Ut actiones suas heres.] Utilitas sive effectus hujus legati his verbis exponitur: Nam heres huic legatario non cogitur præstare ipsa quæ debentur, sed liberatur præstando tantum actionem, *l. Si sit legatum. 75. §. 1. & d. l. Non quocumq. 82. §. qui Gajum. de leg. 1. l. Quandoq. 13. de leg. 2. l. Legatum ut. 1. 1. 1. d. r. de leg. 1.* Quæret aliquis, cur legatarius ipse non habeat actiones, sed heres qui eas cogatur actione ex testamento per legatarium ipsi præstare vel cedere. Ratio est: Quia actionum jura omnia in heredem & contra transferuntur *§. restituta. 3. infra de fideicommiss. her.*

Præstet] In jure actionem præstare, mandare & cedere idem valent, *l. 2. ff. de sol. l. Si ea res. 31. ff. de act. empr.*

Nisi exegerit.] Ait Imp. hoc legatum extinguï, si testator ipse post testamentum pecuniam exigat, *d. l. 75. §. 1. & l. Fideicommiss. 11. §. Ergo. 13. de leg. 3.* Ratio est, quia exacta & soluta pecunia nullum amplius est debitum. Hoc autem legatum esse non potest, nisi debitor sit qui debeat, ut Titius quæ mihi debet 100. ea Sempronio heres dato. Si Titius nihil mihi debeat, quæri potest an valeat legatum? Et ait Jurisconsultus valere, sed ita, quæ Titius mihi debet ea Sempronio dato, non valere, sed esse illusorium, *d. l. 75. de leg. 1.*

Sed & tale legatum.] Hic de factis: ait enim Imp. facta quoque legari posse. Idem & Paul. *lib. 3. sent. tit. 6. §. damnari. l. Si cui. 49. §. ult. de leg. 1. l. Mortuo boye. 49. ult. de leg. 2.*

§. Si generaliter.

In signis est §. de legato generis, cui in eo detur electio, heredi an legatario, ut Titio hominem do, lego. Nam in jure quæ Dialecticis sunt species, nobis sunt genera, & quæ illis individua, nobis sunt species, ut Stichus

chus, Pamphilus, fundus Tusc vinum Rhenanum &c. Sunt autem tria legatorum genera inter se cognata, id est in quibus quaritur de electione generis, disjunctionis, ut Stichum aut Pamphilum do, lego, hunc vel illum fundum heres dato, & legatum optionis. De primo hic, de ult. infra § proximo. De legato disjunctionis hic non agitur, sed diligenter est distinguendum, ut & reliqua duo inter se. Nam optionis legatum est de universa testatoris familia aut veste. Generis est item de omnibus, sed differt tamen à legato optionis, quod legatum optionis erat olim conditionale, legatum generis est purum: item legatum optionis cedit ab adita hereditate, legatum generis statim à morte. *l. Optane 16. ff. de opt. leg.* Legatum denique disjunctivum est angustum, & non tam latè patet ut duo priora, id est, illud aut illud. Nunc de generis legato ait Imp. in eo electionem esse legatarii. Idem ait *l. Legato 37. l. Si domus 71. Si servus 108. § Cum homo 2. de leg. 1. l. Quoties 2. ff. de opt. leg. l. Ille redes § si incerto 17. ff. famul. huius.* Sed hic locus, quia & difficilior est, & latius patet, reservari debet. Tantum id obijci potest, legatum generis nullius esse momenti, quia genus est incertum quiddam, ut fundus, servus, domus, rei autem incertæ legatum nullum est, teste *Paulo di. lib. 3. tit. 6. § Legatum nisi. l. Cum post. 69. § gener. 4. ff. de iur. dotum.* Dicendum legatum generis partim valere partim non: nam legatum hominis valet: legatum fundi, domus &c. non valet, *d. § gener. & d. l. Legato 37. l. Cum incert. 13. de leg. 1.* Valet tamen fundi legatum, aut domus, si addat *meum*, quia hac particula legatum aliquo modo fit certum. *l. Si domus 71. l. l. Nummus 75. de leg. 3.* Idemque planè jus est in stipulatione. *l. ubi 75. ff. de verb. obl.*

Nisi aliud testator dixerit.] Vel expresse vel tacite, ut fit in legato damnationis heres dato, *l. Si a substituto 45. § 1. ff. de leg. 1. l. Si ita relictum 43. de leg. 2.* Accursius & alii, ad *d. l. Legato 37. de leg. 1.*

§. Optionis legato.

Modo de legato generis, nunc de legato optionis, de quo est tit. ff. de opt. vel electione legata. Formula hæc est. Titius servum, vestem, catum vini, quem volet sibi sumito, sibi eligat, optet, *l. Apud 20. & l. seq. ff. de iur. t.*

Habebat olim in se conditionem.] Hanc scilicet, ut legatarius ipse optaret sive eligeret. Nam ipsa huius legati formula id in se habet: Titius optato sive sumito, eligat &c. quæ verba ita ad ipsum legatarium sunt directæ, ut ejus personæ cohærere videantur, hoc est, ut ipse solus non alius pro eo optare & eligere debeat, arg. *l. Si ita expressum 69. ff. de cond. & demonstr.*

Et ideo nisi ipse legatarius.] Legata vel sunt pura, vel conditionalia, illa ad heredem transmittuntur, hæc non item, *l. Si domino 99. ff. de leg. 1. l. Si usufructus 14. § ult. ff. quando dies legato, &c.*

Na 3

Sed

Sed ex constitutione nostra.] *Ea est l. ult. C. communia de leg. cujus legis duo sunt capita, quorum tamen alterum tantum hic exponitur, in vers. & diligentiore tractatu.* Nam hoc caput de transmissione, etsi hic dicitur in eadem lege contineri, tamen hodiè in ea non extat.

Et diligentiore tractatu.] Hoc caput de dissensione plurium in legato optionis extat in *d. l. ult.*

Quod plerique.] Quæstio videtur olim fuisse, an legatum optionis pluribus relictum, si dissentiant, pereat, necne? Et Jurisconsulti plerique dicebant perire. Ratio eorum hæc fuisse videtur, quia de hac dissensione legatum ad exitum suum perducere non posset, sibi invicem impediendo, *ut in l. Quotiens 34. in fin. ff. de usufr.* Alii tamen quorum sententiam secutus est Imp. contra dixerunt non perire, quia scilicet hæc difficultas saltem sorte explicari possit. Nam & aliàs in jure in controversiis coheredum collegatariorum & sociorum aliisque dirimendis sorte utimur, *l. Sed cum ambo. 14. ff. de judic. l. Si que 5. ff. fam. hercisc. l. Generaliter. 24 §. quid ergo. 17. Vers. Quis ergo. ff. de fideicommiss. libert. l. Meminimus. 2. C. Quando & quib. quarta pars.* Sed hæc ratio de sorte non satis idonea videtur, nam ubi fors, ibi non est optio sive electio. Quare alia ratione scilicet voluntati defuncti conservandæ hoc legatum valere jussit Imp. Itaque hic primus, secundus & tertius, servum eligant ex meis, si inter se dissentiant, fors inter eos jaciatur, ut is, cui fors faverit, eligat, sive (ut ait Imp.) ut ejus sententia præcellat.

§. Legari autem.

Hoc est alterum caput hujus tituli de personis. Id autem est duplex, de iis qui legant, & quibus legatur. De illis hic non agitur, sed eadem tamen de utriusq; est Regula, illos legare, & illis legari posse, qui habent testamenti factionem. De illis est *l. Sciendum. 2. ff. de leg. 1. & testamenti factionem habere in illis idem valet, quod posse facere testamentum.* at in his valet posse capere ex testamento, quod propriè in jure dicitur esse cum aliquo testamenti factionem, ut rectè hic loquitur Imp. de quo *d. supra §. In extraneis. 4. Vers. testamenti, de hered. qual. & differentia.* de his autem est *l. Debitor. 82. §. servo. 2. de leg. 2.* eademq; Regula, iis inquam legari cum quibus est testamenti factio, locum habet & in fideicommissis, *l. p. 1. 25 §. fideicommissa in lib. Regul. l. 1 §. hi quib. 2. ff. de leg. 3.* & in tutela testamento data, *l. Testamento. 21. ff. de test. m. tutela.* & in heredis institutione, *§. in extraneis, supr. de her. qual.* Ratio Regulæ est perspicua, quia testamentum est juris civilis & proinde quæ in eo fiunt & relinquuntur civi Romano & civibus Rom. fieri ac relinquere debent. Cicero *pro Arch.* Nam testamenti factionem esse cum aliquo est, ut dixi, posse quid capere ex testamento, ut potest solus civis Rom. Itaque ei qui desit

desit esse civis, ut est deportatus, legatum aut fideicommissum relinqui non potest, *d. §. h. qui b.* Idem est & in damnato in metallum, *l. Si in metallum, 3. de his quæ pro non scriptis.*

Incertis vero personis.] Latè hic de incertis personis explicatur, quæ de re est & *t. c. de incertis personis, & est tit. 48 lib. 6.* Sed vulgò desideratur, ut & constitutio ipsi Justiniani, quia Græca, *sub. d. tit.*

Olim relinqui.] Id testatur Ulp. *d. l. 24. §. incerta, & Paul. lib. 3. sent. tit. 6. §. legatum nisi.* Ratio cur hoc legatum olim non valeret, videtur esse, tum quia propter incertitudinem personæ non posset commodè ad exitum perducì, *arg. l. Duo sunt Tit. 30. ff. de testament. tutela,* tum quia amicis verè & notis donare ac legare consueverint homines, *l. Amicissimos, 36. ff. de ex. test. tutor* tum denique, quia & generaliter testatoris consilium certum esse debeat, quare nec heres institui potest hodie incerta persona, Ulp. *tit. 22. §. incerta.* & hinc olim neque civitas aut collegium, ut corpus incertum, institui poterat, neque etiam legatum eis relinqui, Ulp. *d. tit. 22. & Plinius lib. 5. Epist.* Hodiè tamen, ex constitutionibus & Senatoriis consultis fideicommissa & legata iis relinqui possunt, Ulp. *d. l. & l. Omnibus, 26. ff. ad s. c. Trebell.*

Neque legata, neque fideicommissa.] Diximus modò & de institutione heredisive de hereditate, eam neque olim neque hodiè incertis personis relinqui posse, ut neque libertatem olim, neque tutelam etiam hodiè, *d. l. Testamentis, 21. ff. de testam. tut.* Rationes varias adduximus, in quibus & hanc, quod propter personæ incertitudinem nulla sit executio voluntatis, *arg. l. Item apud, 15. §. 1. ff. de injuriis.*

Nam ne miles quidem.] Quasi diceret, etsi multa potest miles, quæ paganus non potest, incertæ tamen personæ non magis potest legatum relinquare, quàm paganus. Ratio est, quia ea ratio, cur paganus non posset, locum habet & in milite; nimirum, quia voluntatis non est executio, quæ voluntas maximè spectatur in testamento militis.

Et denique multæ aliæ, &c.] Duo modi incertitudinis hîc exponuntur, ut qui filio meo filiam suam, &c. & qui proximo anno consul designatus fuerit, ei heres centum dato. Sunt & alii, ut, qui primus ad funus meum venerit, Ulp. *tit. 22. §. incerta persona*, ut, qui fratri meo exulanti restitutionem impetraverit, ut, qui testamentum meum signaverit, *l. Si quis ita, 14. ff. de reb. dubis.*

Libertas quoque.] Ratio dubitandi est libertatis favor, sed ratio decidendi est in tex. quia, inquit, placebat, ut Stichus liber esto. Est & alia ratio, quæ supra dicta est, quia voluntatis nullus reperiatur exitus sive executio.

Recte legabatur.] Ratio est, quia hoc casu voluntas potest habere exitum non est enim vaga, sed inter cognatos conclusa.

Incertis autem personis.] Regula est juris: In conditione indebiti,
eam

eam cessare in iis, quæ naturaliter debentur, *l. Fideicommissum. 62. ff. de cond. in-
deb.* Quare & in legatis, quæ in certis personis relinquuntur, cessare debent.
Quia hæc legata, etsi jure civili non valent, non debentur, jure tamen natu-
rali debentur quia voluntas testatoris, quæ naturalis est, ea voluit præstari.
Itaque heres, si ea præstiterit, conditione indebiti ea non repetet, *arg. d. l. 62.
l. pen. §. si quis. & §. seq. ff. de juris & facti ignor.*

Sacris constitutionibus cautum est.] Sic legendum, *cautum est*, non
ut vulgo, *cautum erat*. Nam quod hic dicitur, hodieque valet.

§. Postumo quoque alieno.

Postumus partim est suus, partim est alienus sive extraneus, *l. Quidam §.
in fi. ff. de reb. dub. Vlp. tit. 22. §. eos qui. & infra in tit. de bonor. poss.* Quæ
divisio postumorum facta est ad exemplum jam natorum sive edito-
rum heredum jam propriorum. Omnis namque heres, sive jam natus, vel
postumus, vel est suus vel extraneus, ut explicatum supra sub tit. de hered. qual.
& differ. De suo postumo hic non agitur: is enim heres institui debet. *§. i. su-
pra de exhered. lib.* De alieno sive extraneo, ait Imperator, ei olim non potuisse
legari; hodiè posse. Ratio veteris juris, quia alienus postumus est persona in-
certa.

Est autem alienus postumus.] Suus postumus definitur is, qui est in
utero & natus suus nobis heres est futurus, *Vlp. d. tit. 22. §. eos, qui.* Contra a-
lienus postumus est is, qui est in utero, & natus non est futurus suus heres.

Ideoque ex emancipato.] Exemplum est alieni postumi. Nam ut ne-
pos ex filio fa. conceptus avo est postumus suus, ita conceptus ex emancipa-
to est alienus, *Vlp. d. §. eos. & §. Postumi.*

Quum in nostro Codice constitutio.] Hæc non exstat, nisi forte in-
telligatur *l. i. C. de incertis perso.* quæ tamen & ipsa hodiè desideratur.

Tutor autem nec per nostram constitutionem.] Imp. jus vetus
mutavit in legatis, fideicommissis, libertatibus, & postumis alienis, in tutela
non mutavit, quia, inquit, certo judicio, id est, quia interest pupilli, cujus
magnus est favor, ut certus à patre tutor designetur, *l. Tutor incertus. 20. ff. de
testam. tutel.*

Nec per nostram constitutionem.] *l. i. C. de incert. person.*

§. Postumus autem alienus.

DE legato postumi alieni modo dictum, olim id non valuisse, hodie
valere; hinc de ejusdem institutione, eam & olim valuisse & hodie.

Sed quod ait, eam olim quoque valuisse, id accipiendum est de jure
Prætorio: nam jure civili olim non valebat: hodiè valet per Justinianum,
ut *infra in tit. de bonor. poss.* Hæc de re latius Duarenus *lib. 2. disp. c. 38. Vlp. d. §.
eos qui.*

et quæ. Ratio autem, cur postumus alienus jure civili olim heres institui non posset, est, quia est incerta persona, quæ institui non potest. *Ulpian. l. 22. in princip.*

§. Si quidem in nomine.

Quia nominis ommissio aut error personam quoque reddit quodammodo incertam, ea causa est, cur hæc tractatio de errore nominis priori de incertis personis adjungatur. Ergo ait Imp. errore nominis neque legatum neque heredis institutionem vitari, si modò constet de persona, *l. si in nomine. 4. C. de testamentis.* Idemque juris est in bonor. possessione, *l. si ita. 8. §. sed & 2. ff. de bon. poss. secundum tab.* Ratio est, quia inquit Imp. nomina significandorum, &c. quasi dicat, ad exitum sive executionem voluntatis defuncti in legatis, in hereditatibus, in bonorum possessione, satis est, si de persona constet, etiam si in nomine sit erratum. Quod autem hîc de persona, cui legatur, idem est juris & de re legata, satis inquam esse, ut de re legata constet, etiam si in nomine ejus erretur, ut si testator fundum certum, de quo constet legavit, sed alio nomine, id est, fundum, qui Sempronianus est, appellavit Cornelianum, nihilominus valebit legatum, *l. si quis. 4. ff. de leg. 1. l. Quotiens. 9. de hereditibus. instit.*

Si de persona constat.] Idem ait & *d. l. si in nomine. 4.* Nam si persona est incerta, & de re, si in ipso corpore sit error, non valet legatum, *d. l. 4. & d. l. Quotiens.*

Qui si alio quolibet modo.] Ut demonstratione aliqua vel officii aut artificii, &c. *l. Demonstratio. 17. & l. Nominatum. 34. ff. de condit. & demonstr. l. si & me. 32. de reb. cred.*

Huic proxima est illa juris Regula.] Quasi diceret, quod in persona propter errorem nominis, idem & in persona legata aut re legata juris est, propter falsam demonstrationem: nam hæc tria, nomen, demonstratio, & causa legatis adjecta, licet falso & per errorem, non tamen nocent legato, si de persona & de re constet. Recte autem ait Imp. Regulae priori de nomine hanc alteram de demonstratione esse proximam quia demonstratio est vice nominis *d. l. Demonstratio. 17. & c.*

Illam juris regulam.] *d. l. Demonstratio. l. Falsa. 33. & l. seq. de cond. & demonstr. l. Quintus Mutus. 10. ff. de auro & arg. legat.* ubi eleganter ait Pomponius, certo corpore demonstrato, falsam demonstrationem appositam non perimere legatum, ut Stichum, quem emi ex venditione Titii, do, lego, & si non emerit debetur. Sic 100. quæ mihi Titius debet do, lego, valet legatum, etiam si nihil Titius debeat. *l. si sic. 75. §. si mihi. 1. de leg. 1.* Quia falsa demonstratio non perimit legatum, inquit ibi Ulp. Ratio autem hujus Regulae adfertur à Pomponio hæc; quia legato non cohæret legandi ratio, *l. Cum tale. 72. §. si falsam causam.*

causam. 6. ff. de condit. & demonstr. id est, quia legati natura & vis non pendet ex modo legandi, sed ex voluntate iusta testatoris.

Si tamen de servo constat.] Nam ut incertis personis legatum relinquitur olim non valebat; ita & rei incerte, de qua non constat, neque olim nec hodie valet legatum, *d. l. Si sit. 7. §. Semibi. 1.*

Et convenienter.] Variè adscribi potest demonstratio, & hæc quidem exempla tantum sunt de re legata, idem tamen est & in persona, cui legatur, ut Titio, adfini aut fratri aut condicipo 100. do, lego, valet legatum, si de Titio constet, etiam si non sit vel adfinis, vel frater, *d. l. Tulsu. 33. & l. Quibus. 40. §. qui dotalem. 4. d. l. de cond. & demonstr.*

Longe magis legato falsa causa.] Ait Imp. ex iis tribus causam falsam minimè nocere legato, *l. Demonstratio 17. §. Igitur. 1. & d. l. Cum tale. 72 §. falsam. 6. ff. de cond. & demonstr.* Rationem ibi adfert Papinianus; quia, ut & supra dictum, legati vis ex ipsa testatoris voluntate pendet: potest enim consistere legatum sine causa.

Sed si conditionaliter enunciata.] Hic de conditione: solent enim legatis adscribi hæc 4, ferè, conditio, demonstratio, causa, & modus. Conditio, ut Titio 100. lego, si Romam iverit. Modus, ut Titio 100. lego ut Romam erat, de reliquis jam dictum. Et reliqua quidem etiam falsa non nocent, sed modus & conditio nocent, si scilicet non impleantur. Et de his 4. est pulcherrimus tit. *ff. de condit. & demonstr. & causis & modis eor. qui in testamento scrib. l. Demonstratio. 17. §. quod autem. 2. d. l.*

§. An servo.

HUJUS §. usus hodiè, sublata jam servitute, est in parentibus & liberis. In his namque idem est iuris, quod in domino & servo, *l. Quæsitum. 91. ff. de leg. 1. l. Plautius. 49. ad l. Falcid. l. Vbi pure. 19. ff. ad Senatusconsultum Trebell. l. Cum legato. 17. ff. Quando dies legat. vel. fid.* Est autem hic locus elegantius & subtilis, pertinens ad priorem disputationem de personis. Nam hic queritur, an servo heredis vel filio heredis legari possit? Et contra, an domino heredis aut patri possit legari?

Quæritur.] Ratio questionis sive dubitationis (sic dicitur vulgò, sed elegantius dicitur quæstionis, Cic. ambigui vocat) est, quia cum servo heredis legatur, videtur ipsi heredi legari. Jam notum est, heredi à se legatum relinqui non posse, *Ulp. tit. 24. de leg.*

Et constat.] Questionem Imp. explicat adhibita distinctione puri & conditionalis legati, ut hoc quidem valeat, illud non item. Ratio diversitatis exponitur ab ipso Imperatore his verbis: Quia quod inutile & c. quasi dicat, quia puro legato obstat Regula Catoniana, conditionali non obstat: ad
condi-

conditionalia enim legata ea Regula non pertinet, *l. Placet. 4 ff. de Reg. Catoniana. l. Iulianus. 86 ff. de condit. & demonstrat.* Regula autem Catoniana hic apponitur dictis verbis: *Quia quod inutile foret legatum.* Sic enim & a Celso ea Regula concipitur, in *l. i. de Regul. Catoniana*, legatum, quod inutile foret si testator statim testamenti facti tempore decessisset, id quodcumque decesserit non valere. Ratio ejus Regulae est, quia quod initio non valet, transu temporis non conualecit, *l. penult. ff. de diversis Reg. jur.* Cur autem domino herede instituto, ejus servo relictum legatum non valeat, quae est questio hujus loci, cur, inquam, hoc legatum ab initio non valeat, est haec, quia heredi a se ipso legari non potest. Legatur autem heredi a se ipso, etiam cum servo ejus legatur, quia legatum servo relictum statim Domino acquiritur. Hujus curus principi siue Regulae juris, heredi a se ipso legari non posse, ratio haec est, quia in eundem hereditas & legatum concurrere non possunt. Quid ita? quia unus idemque fieret & creditor, ratione legati, & debitor, ut heres, quod est absurdum.

Sub conditione vero.] *d. l. Iulianus. 86. l. 17 p. tit. 22. §. ci qui in potestate.* Ratio est, quia in hoc legato fieri potest, ut hereditas & legatum non concurrant in eandem personam, scilicet si servus, cui relictum est legatum, tempore conditionis existentis non sit amplius in potestate heredis, sed vel sit manumissus vel alienatus. Quibus duobus casibus perspicuum est, legatum huius servo relictum non pertinere ad heredem, sed ad ipsum vel jam liberum vel ad posteriorem dominum, alias si hic servus in eadem causa manserit, id est, heredis servus rem inserit, etiam hoc legatum evanescit, quia concurrat legatum cum hereditate, quod est absurdum, *l. Cum legato. 17 ff. Quamvis legatus sit, creditur.*

§. Ex diverso.

Hic casus priori est contrarius, quo dicitur, servo herede instituto, ejus domino legatum relictum tam pium, quam sub conditione recte valere, *d. l. Iulius. 25 l. si post mortem. 68. & d. l. Quod si in pr. ff. de leg. 1. d. l. Iulianus. 86. l. Debitor. 82 §. Servo 2. ff. de leg. 2.* Ratio, cur hoc casu legatum valeat tam pium, quam conditionale, optime exponitur ab Imp. in verbis: *Nam & si statim &c.* quasi dicat, quia hoc casu fieri potest, ut legatum & hereditas non concurrant. Nam hic concursus solus impedit hoc legata. Et hoc est quod ait, cum hereditas a legato separata sit. Duo autem modi, siue casus, quibus id fieri possit, ut scilicet non concurrat legatum & hereditas, hic exponitur, scilicet si servus heres institutus a domino suo vel manumissus fuerit, vel alienatus: nam his casibus hereditas illi domino non acquiritur, sed vel ipsi servo si est manumissus, vel posteriori domino, atque ita in, ne legatum separetur ab hereditate, id est, cur legatum sit prioris Domini,

mini, hereditas posterioris, vel etiam ipsius servi, & proinde his casibus utile est legatum, ut ait Imp. Tertius est casus sive modus, scilicet si servus neque alienatus sit, neque manumissus, sed in eadem causa manserit, id est, penes veterem dominum, & tum evanescit legatum propter concursum.

Ante heredis institutionem.] Tertium & ultimum cap. huius est de legatis inutilibus olim quidem, sed hodiè utilibus, quæ quidem hæc tria exponuntur, ante heredis institutionem, post mortem testatoris, & pænæ causa relictum. Est & quartum temporale, ut, Titio centum, do, lego, usque ad biennium quo olim erat inutile, hodiè est utile, de quo in *l. ult. C. de leg.*

Ante heredis institutionem.] Ut si in testamento ordinando testator primo loco dicat. Titio 100. do, lego, secundo loco Sempronius heres esto. Hic legatum præponitur institutioni heredis præpostero ordine, & proinde olim erat inutile. Nam veteres primo versu semper heredem instituebant, ut in testamento Imp. Augusti, ap. Sueton. Quoniam, inquit, sinistra fortuna Cajum & Lucium filios mihi eripuit, Tiberius Cæsar mihi ex parte dimidia & sextante heres esto. Item & Ulp. ait. §. ante tit. 24. lib. Reg. & tit. §. fideicommissum.

Quia testamentum vim ex institutione heredis.] Idem ait Papin. testamentum vires accipere ex institutione heredis, *l. Quod per. 10. ff. de iure Codicill.* Nam testamentum in quo vel nullus est heres institutus, vel heres deficit, id est, non adit hereditatem, nullum est & irritum, & proinde & legata in eo relicta.

Pari ratione nec libertas.] Quasi dicat, quamvis libertatis magnus sit favor, ut hic paulo infra.

Vers. Sed quia incivile esse putavimus.

Modo dictum de jure veteri, nunc de novo, quo legatum ante institutionem heredis est utile. Ratio juris novi, quia melius sit voluntatem testatoris, quam ordinem sequi scripturæ. Ordo namque scripturæ, inquit Papinianus, non impedit causam juris ac voluntatis, *l. Cum pater. 77 §. fidei tue committo. 12. ff. de leg. 2.* Itaque hodiè præpostera legata valent, ut & stipulationes præpostere, de quib. in §. Item si quis ita stipulatus. 13. infra de inut. stip.

Quod & ipsi antiquitati.] Papiniano ut videtur, *d. §. fidei tue committo. 2.*

Per nostram constitutionem.] Vulgo putant eam l. non exstare, non rectè. Exstat enim & est *l. Præposteri. 25. & l. Ambiguitates. 24. C. de testamentis.* qua lege Imp. Justinianus tam legata, quam stipulationes præposteras olim inutiles confirmat.

Ut

Ut liceat & ante heredis institutionem, &c.] Huius loco obstat *l. 1. in predehered. inst.* ubi Ulp. indicat, etiam olim non semper debuisse fieri initium ab heredis institutione, sed *plerumque*, ut ait. Dicendum, articulum hunc, *plerumque*, interjectum à Tribuniano, propter hanc Justiniani constitutionem, quam particulam & aliàs interjecit.

Post mortem.] Idem & Ulp. *d. 1. 24. & Paulus lib. 3. sent. tit. 6 §. post mortem*. Ratio juris huius veteris est, quia qui post mortem legat, ab herede heredis legare videtur, quod est contrarationem Juris, ab herede heredis nihil relinqui potest, *teste Paulo d. §. ad mortem. & l. si fuerit. c. §. 1. de leg. 3.* Ratio autem rationis, id est, cur ab herede heredis nihil relinqui aut legari poterit, hæc est, quia vetus est Regula juris: Non posse actionem incipere ab herede vel contra heredem, *l. 1. Cur actiones ab herede*. Justinianus & hanc rationem sive veterem juris regulam sustulit, & eius effectum, qui est post mortem legare vel stipulari: nam quod hic de legato, idem dicitur & de stipulatione, *inst. §. post mortem, de iur. stip.*

Prædic] Hæc duo, post mortem, & prædic quam moriar, ejusdem sunt Juris, quæ de re latius §. *post mortem. 12. infr. de iur. stip.*

Similimodo & hoc correximus] *si an l. scrupulosam. 11. C. de contrah. stip.* Non ut quidam putant in *d. l. 1. C. ut actiones. &c.* in qua lege tollitur vetus illa juris Regula, non hic ejus effectus de legato vel stipulatione post mortem.

Ad fideicommissorum similitudinem.] Olim in multis differebat legatum à fideicommissò, quæ *supra* exposuimus *init. fere h. 1.* in quibus & hoc fideicommissum post mortem olim valuisse, legatum non item, quam differentiam notat & Ulp. *tit. 25. §. fideicommissum*, & indicat *l. si fuerit. c. §. 1. & l. si q. ff. de leg. 3. l. Filiusfam. 114. §. Apud Marcellum. 3. ff. de leg. 1.* Ratio hujus differentie, quia fideicommissorum natura erat benignior & facilior; legatorum strictior, *d. l. 5. §. 1. in fin.*

§. Pœna quoque nomine.

Idem & Ulp. *d. 1. 24. §. pœna*. Idque à divo Pio constitutum narrat Capitolinus *in ejus vita*, & in hoc fideicommissum simile erat legato, *teste Ulp. tit. 25. §. pœna*. Respondet autem huic §. 1. ff. & *C. de his, quæ pœna causa*. Ratio hujus juris veteris est; quia pœna legati naturæ est contraria. Est enim legatum donatio, quæ fit ex benevolentia, & non ex odio aut pœna. Obstat huic loco *l. 1. de penu legata. l. Si penum. 24. ff. quando dies legat. &c. l. 1. §. item si ita. 8. ff. ad l. Falc.* quæ tres *ll. de eadem re agunt*, id est, de penu legata ut: Titio heres penum dato; ni dederit 100. ei dato. Ubi legatum penus, cum hac pœna centum etiam olim valuit. Dicendum, hoc non esse pœna legatum, sed penus, ut indicat *d. l. 1. ff. de penu leg.* Nam pœna tantum adjicitur, ut legatum

Oo 3 magis

magis præstetur. At hoc legatum solâ pœnâ continetur, ut si heres filiam suam Titio non collocarit 100 dato Sæjo.

Ut perquam pluribus principalibus.] Quatuor modis priorem regulam amplificat. Primo, quia hoc legatum nec Imperator quidem agnoscat, utpote prorsus nullum & inutile: quæ de re, id est, Imperatorem ultimas voluntates non legitimè factas, in quibus ipsi aliquid sit relictum, non debere probare, dictum supra § *ult. quib. mod. testam. infir.* Interdum tamen quædam, alioqui per se infirma, in gratiam Principis confirmantur. Secundum est in milite. Nam hujus etiam voluntas potius quàm sollemnia juris spectatur, tamen hoc legatum pœnæ ab eo relictum non valet. Tertium est de libertatis legato, quod tamen est favorabile. Quartum est de adjecto herede sive coherede, quod idem est. Est & quintus modus, de fideicommissio, de quo *l. p. r. 25.* Pœnæ causa (inquit) ne quidem fideicommissa dari possunt, quorum tamen, ut *supr. dictum* benigna & facilis est natura.

Sed hujusmodi scrupulositas, &c.] De hoc novo jure est *d. l. i. C. de his, quæ pœnæ nomine* cujus summa hic allata est. Legata pœnæ nomine hodiè valere, exceptis impossibilibus aut lege prohibitis.

Exceptis videlicet.] Quædam igitur legata pœnæ nomine hodiè quæ non valent, ut sunt impossibilia &c. Et hanc exceptionem Tribunianus interjecit, *l. i. ff. de his quæ pœnæ causa, &c.* his verbis, *illicite vel p̄brosè, & mox, talem;* quali dicat, legatum, quod habet pœnam, non valet; sed si habet impossibilem &c. id est, talem, etiam hoc non valet.

Quæ impossibilia] Ut, Si mare non ebiberis 100 dato: vel legibus interdicta; ut si pupillam filio tuo nuptum non collocaveris, si sororem uxoris non duxeris, 100 dato.

Aut alias probrosa] Ut si in foro non saltaveris, si barbaro habitu in forum non prodieris.

Seçta meorum temporum, &c.] Elegans hæc est oratio. Sic & in *l. ult. in fin. C. de leg.*

De ademptione legatorum. Tit. XXI.

Legendum est de ademptione legatorum & translatione. Nam de utroque hic agitur, & ita quoque in *ff. de adm. vel. transf. leg.* & quod præcipuum est, ita hic habent omnes libri manuscripti. Ratio ordinis, ut prius de ordinando testamento, postea de infirmendis, ita & prius de dandis legatibus, nunc de adimendis.

Sive eodem testamento] Potest & sine testamento & Codicillis fieri, & inductione. Nihil enim interest, inquit *l. ult.* inducatur quod scriptum est, an adimatur, *l. nihil tenet ff. de leg. h. r.* 1. at est quoque testator priorem scripturam corrigere, commutare, reicindere *l. nihil prohibet. 17 ff. cod.* Observandum

nam autem hic agi de sola & propria legatorum ademptione, reliquo testamento firmitate; Nam illo infirmato, omnia que in eo sunt scripta, legata etiam corrumpunt & adimuntur; quæ, ut ita dicam, communis est, siue generalis ademptio, nec sit Codicillis, aut nuda voluntate, vel respectu specialis.

Sive non contrariis.] Id est, aliis quibuscunque, ut Titio fundum quem legavi, heres meus ne dato. Vel quod Titio legavi, id Sejo do, lego. l. si quis. 3. §. si Titio 8 l. si ut. 5. ff. de cod. Quin etiam nuda voluntate sine scriptura, aut verbis legatum adimi potest, ut si graves inimicitie inter testatorem & legatarium exoriantur, quæ ademptio tamen dicitur l. si quis 3. §. ut. & ff. de leg. 1. l. si iure 18 de leg. 1. Sicigitur distingui potest ademptio, ut alia sit generalis, siue universi testamenti; alia specialis & propria legatorum: & hæc binembris, alia expressa, alia tacita. Ratio autem hujus juris, id est, cur ademptio valeat, est, quod testatoris voluntas est ambulatoria usque ad mortem l. quod si. 4. ff. h. t.

Quo casu.] Id est, hac formula & expressa translatione, tacita ademptio continetur.

De lege Falcidia. Tit. XXII.

Ratio ordinis hæc est, quia lex Falcidia ad legata pertineat ut infra explicabitur. De ea autem extat præclarissimis tit. ff. ad leg. Falcid. Qua modus.] Id est, quæ ultima lex est coercendæ licentiæ legandi. An autem in Novellis Justiniani ut novissimo jure, nihil amplius mutatum sit, infra breviter explicabitur.

Cum enim olim.] Origo & causa L. Falcidiæ exponitur, idque breviter & historicè. Adferuntur autem quatuor leges. Prima est lex XII. tabul. uti quisque legasset, de qua in l. Verbi lego. 120 ff. de V. sig. Baldus. & Horatius in Commentariis in fragm. l. 12. tab. quæ lege permittebatur testatori totum patrimonium legatis exhaurire. Huic licentiæ coercendæ tres leges testamentariæ, ut vocabantur, olim latæ sunt. I. est lex Furia, quæ cautum fuit, ne quis civis Romanus, id est, census, ultra mille assès alicui, nisi certis cognatis, legare posset, teste Ulpianus tit. 1. tit. 28. & Cuiuslibet in Verri. lib. 3. ut vulgò vocant, & in Orat. pro Liab. II. est Voconia, quæ vetitum fuit, ne cui quis plus quam heredi relinquere liceret, ut pulchre hic explicat Theoph. eam talit. Q. Voconius Sars, eam suavit. M. Caro, teste Livio lib. 41. & Cuiuslibet in Caton. majore. Meminit & Cicero ejus lib. 2. de finib. & 1. accusat. in Verri. & Dio lib. 56. III. est hæc Falcidia lata à P. Falcidio Tr. pl. post mortem Ciceronis, Domitio & Pollione Coll. anno Urb. 714. ut est apud Dionem lib. 45. & Eusebium in Chronico (ubi turpissimum mendum est.)

Idque ipsorum testamentorum] Causa L. Falcidiæ dicitur utilitas testatoris, puta ut ejus voluntas & testamentum sortiatur exitum. Dicitur & hereditas

heredum causa lata à Paulo l. *Potest.* 71. ff. *cod.* Quia, inquit, ea lex heredis causa lata est, nimirum ut aliquid saltem ex hereditate retineat. Ita hæc lex & testamenti & testatoris & heredis, sed hujus directè & principaliter, illorum per consequentias rectè dici potest.

Et cum super.] Id optimè explicat Theophilus hic.

Qua cavetur.] Verba hujus l. hodiè quoque extant l. 1. ff. *cod.* Ex quib. ea, quæ maxime huc pertinent, sunt. *Dum ita detur legatum, ne minus, quam quartam partem hereditatis eo testamento heredes capiant;* quorum sententia æliis verbis hic expressa est, *ne plus legare liceret, &c.* Quæri autem solet ab Interpp. an huic legi postea ab Imp. jure novissimo Novell. sit derogatum, uno saltem casu ex Novell. 18. nimirum isto, si instituti sint liberi, quo casu putant vulgò Interpp. derogatum huic L. Falcidiae sive potius adjectum ei, puta ut hodiè ex d. Nov. 18. alii heredes quartam detrahant ex hac L. Falcid. sed liberi heredes instituti detrahant legatis nunc trientem nunc semissem pro numero liberorum. Cujac. lib. 6. obs. cap. 11. contra putat, nihil huic legi derogatum d. Nov. 18. quem sequor, quia leges correctoriæ, ut est ea Nov. sunt strictè accipiendæ. Cujac. lib. 6. obs. 11.

Totorum bonorum.] In lege ipsa dicitur hereditatis & rectè. Nam hæc quarta Falcidiana jure hereditario legatis detrahitur. l. *In quartam.* § 1. ff. *eo.* Dicitur tamen interdum ut hic bonorum. ita & patrimonii l. *Quantitas.* 72. § 1. ff. *cod.* Sed magis propriè verbum Hereditatis est positum in ipsa lege, ut intelligatur quod dictum est, hanc quartam detrahi jure hereditario, quod fit in quarta Trebellianica, de qua insigni differentia videatur Ant. Cont. lib. 2. *successoriar. lect. jur. §* & Duaren. lib. 2. *disp. c. 10.* & Alciatus in *Parad.*

Totorum.] Prius tamen quædam deducuntur, de quibus non detrahatur Falcidia. De quibus explicabitur. §. *cum autem. inf. h. t.*

§. Et cum qua situm.

Quæstio hujus §. hac sententia sive Regula continetur. In singulis heredibus ponendam esse rationem legis Falcid. ut hic in fin. & l. *In singulis.* 77 ff. *cod.* Id est, singulos heredes pro sua quemque parte quartam Falcidiam legatis detrahere posse, exemplum sive hypothesis est hic & in d. l. *In singulis*, exponitur. Ratio autem hujus sententiæ sive præcepti est hæc, quia L. Falcidia heredum causa est lata, id est, non uni, sed omnib. & singulis heredibus prospectum voluit. Quamvis id controversum fuisse videatur ex verbo *Placuit*, eò quod L. Falcid. satisfactum videatur, si quarta pars hereditatis saltem supersit, quæ legatis non sit onerata.

Aut tota exhausta.] Notanda est locutio qua hereditas nunc exhausta, si tota legatis sit absorpta, nunc onerari & minui, si pauca tantum legata relinquantur, in jure dicitur.

§. *Quan-*

S. Quantitas.

VT sciatur quæ sit quarta, universa quantitas patrimonii diligenter spectari debet, id est, quantum in bonis habeat testator. Quia autem fieri potest, ut bona testatoris, tempore mortis vel minora vel majora sint, quam tempore aditæ hereditatis, dubitari poterat, utrum tempus in spectanda patrimonii quantitate sit considerandum? Et ait Imper. tempus non hereditatis aditæ, sed mortis esse considerandum & spectandum. Cujus rei ratio hæc esse videtur, tum quia eo tempore cedat dies legatorum, de quibus quarta detrahitur *l. Vnic. § In novissimo §. C. de cad. toll.* Tum quia eo tempore hereditas esse incipiat, cuius vocabuli mentionem factam esse in ipsa *l. Ful. sup. d.* Quantum autem intersit inter hæc duo tempora, *hic in verb. text. aperte indicatur & l. In quantitate. 73. ff. eod.* Unde hic locus ad verbum ferè sumptus est.

Cui liberum est.] Legatarii enim heredem cogere non possunt, quamvis fideicommissarius universalis possit, *l. Nam quod. 14. §. Quare. 6. & l. Cogi. 16. ad SC. Trebell.*

Ne destituto.] Nam herede non adeunte testamentum propriè dicitur destitui & deferri, & proinde ipsa quoque legata cum testamento corruunt, ut *sup. d. §. alio autem modo. & §. post. quib. mod. test. infir. §. cum autem. 7. inf. de hered. qua ab intest.*

Ante deducitur.] Id quoque pertinet ad ineundam rationem & quantitatem patrimonii. Sunt enim res quædam, de quibus hæc quarta non detrahitur, quanquam in hac disputatione d. L. Falcidia non habetur in numero bonorum aut patrimonii, ut sunt hæc tria hîc exposita: *res alienum, funeris impensa, & prælia servorum res amento manumissorum*, verbi gratia, habebat quis in bonis D. CCC. sed debebat CC. & impensæ funeris ejus fuerunt L. servum manumisit item L. legaverat autem D. Queritur quemadmodum detrahenda sit quarta. Et deducenda sunt prius illa tria res alienum quæ hic excurrunt in CCC. itaque verum ejus patrimonium erit D. quæ D. quia tota sunt legata, de iis quarta erit detrahenda. Sunt autem & alia de quibus Quarta non detrahitur, ut dos relegata, res mulieris causa paratæ. Ea quæ ipsi heredi à testatore aut inter vivos donata, aut jure legatarii in testamento fuerunt relicta, quæ conditionis implendæ causa capit heres, & legata pia, id est, monasteriis, *l. Nec amplius 2. & l. V. §. 69. l. Quod autem. 74. & 2. ff. hoc tit. Nov. 131. c. 12.*

Pro rata scilicet.] Ratio detrahendæ quartæ, si unum est legatum, facilis est; si plura, difficilis & intricata, quod idem accidit & in concursionebus hereditatis inter plures heredes institutos dividenda ut *sup. §. hereditas 1. de hered. infir.* Breviter autem ejus difficultatis explicatio hic indicatur,

Pp

& ra-

& ratio exponitur quartæ pluribus legatis detrahendæ, ista nimirum, ut pro rata portione ejus, quod cuique legatum fuerit, quarta singuli detrahatur, verbi gratia ut cui C. XXV. cui XX. sunt legata, V. duntaxat detrahatur, sed tamen res ea tantam sæpe difficultatem habet, ut nisi ab acutissimis Arithmeticis explicari nequeat. Et sane ea explicatio ad Arithmeticos potius (quorum in libris exempla ex hoc loco extant) quàm ad Juratos pertinet, quia in facto potius, quam in jure consistat, ut eleganter *Cic. in Topicis*.

Quarta pars.] Sc. è sua cujusque parte, ut ei cui centum erant legata detrahantur XXV. & de XX C. detrahantur XX. & cui CC. detrahatur L.

Octava debetur.] Octava, inquam, totius hereditatis, quæ octava in hoc exemplo est L. Ratio autem cur octava tantum hic detrahatur est, quia heres jam L. habet ex ipsa hereditate.

Initio quinta.] Id est, C. si unus sit legatarius, sed si plures sint, singulis pro rata deducenda est quinta pars sui legati, ut ei cui C. legata fuerint detrahantur XX. cui XX. detrahantur IV.

Ante detrahend.] Id enim jam sup. d. his verb. *Cum autem ratio L. Falcidie ponitur.*

De fideicommissariis hereditatibus (Et ad SCtum Trebellian.) Tit. XXIII.

Dictum est aliquoties sup. verbum heredis, ut & testamenti esse civile, & de iustantùm dici, quæ jure civ. fiunt, improprie autem accommodari etiam ad alia, ut & testamentum & hereditas (quæ proprie est bonorum possessio) Prætorie dicantur. Sic & hoc loco hereditas fideicommissaria dicitur, quæ proprie fideicommissum ad digressionem hereditatis directæ & civilis, de qua sup. d. Quomodo & libertas alia est directæ, alia fideicommissaria. Fideicommissum autem est donatio quædam à defuncto relicta, sive in testamento sive ab intestato, & ita differt à legato, quod hoc in testamento tantùm relinquatur, §. *præterea*, 10. *inf. h. t.* Differt quoque in eo, quod legatum est simplex & singulare tantùm, fideicommissum est duplex: aliud universale sive generale, quæ hic dicitur hereditas fideicommissaria; aliud singulare, de quo *inf. tit. prox.* De Etymologia fideicommissi hic *in vers. & ideo*. De ordine mox. Illa autem verba, & ad Sc. Trebel. quæ hic impressi ferè habent, sunt delenda: quia absunt ab omnibus libris manuscr. & hic inculcata ex π . Nam hic tit. in ff. ita concipitur. Ad SC. Trebellianum. De quo senatus consulto *inf. h. tit. §. Et Neronis. 4.*

Nunc transeamus.] De ordine jam explicatum sup. ad §. *Sed non 3. Vers. sed ne in primis, de legat.*

Sed prius est.] Dictum est modò fideicommissa alia esse universalia, alia

alia singularia. De illis prius, de his agit Imp. posterius, id est, ci. proximo. Cū tamen IC. Ulp. contrarium ordinem in suo opere, de fideicommissis, prius, inquam, de singularibus postea de universalibus, explicavit, ut patet ex ff. *h. tit. hic* & in ff. prius de singularibus puta *ad legat. 1. 2. 3.* postea de universalibus sub *tit. ad SC. Trebell.* Ratio igitur veterū est, quia maxima sit affinitas fideicommissi singularis & legati. Quæ autem inter se sunt adfinia & similia, rectè connecti & cōjungi solent, ut rectè monet Imp. in *l. Tanta. 2. §. Similique modo. 14 C. de ver. jure enuc.* Est & altera ratio ordinis veterū, quia fideicōmissum singulare antiquius videatur universalī. Ratio autē hujus ordinis est à dignitate: quia universalia singularibus, ut tota partibus sūt digniora. qua ratione in ff. prius de action. seu judiciis universalibus, ut est petitio hereditatis, postea de singularibus, ut est rei vindicatio. De usu autē fideicōmissorū mox.

§. Sciendum itaque.

DE usu & origine fideicommissorum breviter & hic, & inf. §. ult. h. t. & *inf. tit. de Colucill. inf. & Vlp. tit. 25.* De eo autem breviter sciendum legatorum usum esse antiquissimum & pendere ex lege 12. tab. ea: uti quisque legavit *l. Verba lego. 120 D. de V. sig.* fideicommissorum autem usus Romanus inolevit non certā lege, sed moribus jam ante tempora Ciceronis, ut videre est *lib. 2. de finib. & lib. 1. in Verr.* & apud Valerium *lib. 4. c. 2. in fi.* Ratio autē siue causa originis fideicommissorum hic exponitur. Sic enim ait Imp. Quibus enim non poterant hereditatem, id est, ut hoc modo hereditatem suam vel partem relinquerent, quam jure directo nō poterant, ut mulieri ex lege Voconia hereditatē relinquere non poterant testamento, inventum est, ut saltem heres precibus rogeretur ut eo loco Ciceronis *lib. 2. de finib.* Postea tamē hæc causa sublata videtur. Nam nostro jure, cui quis legatum aut hereditatem relinquere non potest, nec fideicommissum potest, teste Ulp. *tit. 25. l. Si deportati 7. §. 1. ff. de legat. 3.* Differentia ratio, cur olim jure civ. incapacibus fideicommissum relinqueretur, hodiē non item, hæc est: quia fideicommissum hodiē est obligatorium & necessarium, olim nullo vinculo juris tenebatur. Alia igitur & causa & utilitas fideicommissorum, quia hereditas & legatum esse sollempne, nec relinqui posset, nisi magna cum sollempnitate, cum fideicommissum nuda voluntate relinqueretur, etiam Codicillis, & ab intestato, & qualibet lingua. Hereditas autem & legatum, olim non nisi lingua latina, & etiam hodiē non nisi testamento relinquitur Ulp. *d. tit. 25. l. Natus. 21 ff. de legat. 3. §. præterea. 10. inf. h. tit.* Nostra ætate & moribus fideicommissa universalia, de quibus hic agitur, sunt usitatissima, vocant vulgo substitutiones fideicommissarias & Precarias, de quibus *d. sup. §. ult. de pup. subst.*

Primis temporibus] Rationem diximus quia non ex certā lege, non ex rigore juris civ. ut ait Ulp. proficiuntur, sed ex voluntate dantur relinquentis, *d. titul. 25.* Ut igitur pacta, quia ex nuda tantū voluntate & fide

Pp 2

pen-

pendent, necessitatem juris & obligationem nō inducunt *l. 1. ff. de p. et. Qua-*
re ne actione quidem peti poterunt, sed per libellum, *Ulpian. d. 1. 25. § fidei-*
commissum.

Quia nemo invitus.] Preces enim (nisi Tyrannorum ut ait Plato)
non adferunt necessitatem *l. Fideicommissa. 11. §. Si ita. 2. de legat. 3. Exemplum*
huius rei extat apud Ciceronem & *inf. init. tit. de Codicill.*

Et ideo fideicommissa.] Idem ait & *in §. & quia h. tit. inf. fideicom-*
missa à fide heredum nomen & substantiam accepisse, verbum autem fidei-
commissi, ut & legati, nulla alia lingua nomen habet, nec græca nec germa-
nica, tantum communi nomine & græcè & germanicè donationes vocan-
tur.

Divus Augustus.] Id quoque ad originem fideicommissi pertinet, ait
Imp. ante Augustum fideicommissa fuisse infirma: post eum firmitatem cō-
secuta, quod ita accipiendum, Augustum fideicommissa non confirmasse
certa lege & in perpetuum sed unum & alterum fideicommissum tantum
confirmasse, cuius auctoritatem postea alii sunt secuti, & hoc est, quod ait,
paulatim conversum est. Quod diligenter notandum, inde enim sequitur fi-
deicommissa etiam post Augustum non fuisse civilia & legitima, ut legata,
sed adhuc ex fide heredum pependisse: Ita tamen ut auctoritate magistratus
heres cogi posset, eam fidem præstare non secus atque pacta, *ut sup. d.* Unde
& hoc pendet insigne discrimen legati & fideicommissi: quod legato trans-
feratur dominium, fideicommissō non item, *l. Qui usus fr. 3. ff. si usus fr. pet.* quia
legatum ex lege est, fideicommissum ex fide & auctoritate magistratus. No-
tum est autem dominia lege transferri, auctoritate & imperio magistratus
non item. *§ 1. inf. de bon posses.*

Paulatim conversum] Ait Imper post Augustum etiam jurisdictio-
nem de fideicommissis ortam esse. De hac Sueton. ita in Claud. jurisdictio-
nem de fideicommissis quotannis & tantum in urbe delegari magistratibus
solitam, ut perpetuum, atque etiam per provincias magistratibus deman-
davit: quin etiam idem Claudius Prætores duos instituit, qui tantum de
fideicommissis jus dicerent, sed Trajanus unum detraxit, ita remanlit sem-
per unus Prætor fideicommissarius, *ut unus tutelaris l. 2. §. C. p. 1. 32. de orig.*
jur. Vlp. d. tit. 2.

§. In primis vero opus esse ut aliquis.

Fideicommissum vel testamentis vel Codicillis, vel ab intestato relin-
quitur. De eo, quod testamento, hic agitur. De eo, quod Codicillis, *inf.*
tit. de Codicill. De eo, quod ab intestato, *§. præterea. 10. inf. h. t.* Quod ad
primum attinet, de eo potissimum agitur *hoc tit.* Nam & SC. Trebell. ad quod
hic tit. pertinet, de testamentario fideicommissio agit, *l. 1. ad SC. Trebell. nunc.*
ait Imp.

ait Imp. fideicommissum testamentarium ita datum valere, si heres aliquis directo sit institutus. Ratio est, quia heredis institutio caput est & fundamentum, § ante. 34. sup. de legat. Quare ut de substitutione pupilli ait d. m. supra § liberis. §. de pup. substit. eam non consistere, nisi testamentum patri si- ve principale consistat ita non valet fideicommissum, nisi ex eodem testamē- to aliud jus sit directum Solent enim hæc duo, directa & fideicommissaria si- ve hereditas siue libertas opponi, ut contraria. Nam quod hoc ait Imp. recto jure, id Ulp. dicit directo tit. 25 §. qui testamento. in fin. Sc. & directa verba. ut contraria opponuntur fideicommissariis seu Precariis, de quib. videatur Bris- sonius in lexiconiario.

Potest adicere.] Verba fideicommissorum sunt hæc: Rogo, Peto, Mā- do. Fidei tuæ committo, ut hereditatem meam restituas. Ulp. tit. 25. quin et- iam quolibet verbo facile relinquitur fideicommissum, si modo voluntas testatoris appareat, quæ in fideicommissis præcipue spectatur, l. Fideicommissa. 11 §. item si quis. 10. de leg. 3. Ut si quis dicat; sufficit tibi fundus Tusculanus, aut dimidia pars hereditatis d. l. 11. §. si quis ita. 4. In legatis major erat curiosi- tas siue sollemnitas verborum, ut & in institutionibus Sed hodiè ex cōstitu- tionibus maxime Theodosii & Justiniani, non verba sed voluntas tantum inspicitur, Cujac. ad l. 1. ff. de hered. instit.

Potest autem quisque.] Ait fideicommissum non tantum universæ hereditatis, sed etiā partis, ut Unciæ, sextantis, semissis &c. relinqui posse; quin etiam potest & certæ rei, sed hoc est singulare fideicommissum, de quo inf. tit. prox. De fideicommissis autem patris, inf. §. sed quia. §. h. tit.

Ex certo die.] In prioribus tribus, De parte, purè & sub conditione conveniunt directa & fideicommissaria hereditas Sed in hoc differunt, quod directa institutio non possit fieri ex certo die §. heres. 2. sup. de hered. instit. Fi- deicommissum possit, ut hic & Ulp. d. l. 25 §. qui testamento. Differentia ratio hæc est: quia fideicommissarius non est heres sed tantum heredis loco, §. resti- tut. 1. 3. inf. h. t. Id est, sine eo valet testamentum, sine herede non item ut hic & d. §. ante heredem 34. Quare ex herede id pendet, ut quis sit testatus vel intesta- tus, non ex fideicommissario, notum est autem, neminem posse pro parte te- statum esse & pro parte intestatum, d. §. heres 9. & l. in nostrum 7 ff. de R. I. Id au- tem efficitur, si heres instituitur ex certo die, ut post quinquennium. Valet i- gitur hoc fideicommissum: Rogo te heres, ut post biennium hereditatem re-stituas. Condicio autem in fideicommissis hæc est receptissima, si sine liberis decesseris, vel cum morieris.

Ni ilominus heres] Idem ait l. Et, qui solvendo, 83. ff. de hered. instit. ubi IC. eum, qui semel heres exstitit, non posse desinere heredem. Idem & in l. A t Prætor, 7 §. sed q. ad P. p. 10. ff. de minor. Ratio est, quia heres & hereditas voca- bula sunt juris, ut supra dictum, quæ ut lege dantur, ita lege adimuntur. Quare per
Pp 3. fidei-

fideicommissum, quod non certa lege, sed ex voluntate testatorum, & Magistratus auctoritate pendet, ut *sup. d.* nec datur hereditas propriè, nec tollitur. Magistratus enim heredem non facit, ut neq; dominum, quia hæc sunt juris & legum propria, §. *ult. sup. de legit. agnat. tutela in pr. Vers. quo autem, inf. de bon. poss.* Utilitas autem huius rei est in actionibus hereditariis, de quib ex-
trat *tit. C. de hered. act.* Nam verus heres, quia heres manet, & agere sive conve-
nire creditores hereditarios & conveniri à creditoribus hereditariis adhuc
potest, exceptione tamen eos repellit, quasi nō utatur, sed solvat creditoribus.
poterit solutū repetere à fideicommissario, l. 1, §. *quamquā. 4. ff. ad SC. Tr. l. 1. C. eo.*

Aliquando heredis.] Si recipiat totā hereditatē, tum enim quia in u-
niversum jus succedit, heredis loco est & ut ait IC. effectū est heres l. *Si ejus.*
34. & *Quamvis. 40. ff. eod. l. Si filius. §. §. 1 ff. quod cum eo qui in alie. l. In pari. 128.*
§. 1. ff. *de R. l.*

Aliquando legatarii.] Ut si patrem tantū hereditatis recipiat. De
quos *sup. §. potest autem. & inf. §. sed quia heredes.*

§. Et Neronis.

DE fideicommissis duo sunt Senatusconsulta, Trebellianū & Pega-
lianum, de quo *inf. §. sed quia heredes.* De Trebelliano duo hic adferū-
tur: Origo & sententia. Nam quod ad originem, factum id esse dici-
tur Coll. Trebellio Maximo & Lucio Annæo Seneca, qui sunt Cōs suffecti
anno urbis] C CC. XIV. Coll. Mario Celso & Alinio Gallo Cæsare Nero-
ne: Causa autem huius Senatusconsulti sive ratio expressa est in ipso Sena-
tusconsulto, l. 1. *ad SC. Trebell.* quia æquum sit eos iudicia subire, in quos jus
fructusq; transferatur potius, quā cuiquam periculofam esse fidem suam:
sententia autem sive Sāctio Senatusconsulti hæc est, *ut si hereditas, &c. l. sive*
placet ut actiones quæ in heredem heredibusve dari solent, eas neq; in eos
neq; his dari, sed his & in eos quibus ex testamēto fideicommissum restitu-
tum fuisset, ut ait senatus. l. 1 ff. eod. Breviter igitur hoc SC. tantū de actio-
nibus ab herede in fideicommissarium transferendis agitur. Et hæc ejus Se-
natusconsulti est origo, sententia & causa sive æquitas planè naturalis. Est
& alia ejus causa sive utilitas, ut ait Senatus, *d. l. 1. ff. eod.* quo magis in reli-
quum conserventur supremæ defunctorum voluntates. Nam hoc Senatus-
consulto sublatu est metus actionum, propter quem heredes adire heredi-
tatem recusabant, & ita deferēbatur testamentum.

Prætor utiles actiones.] In iure alix actiones sunt directæ, aliæ utiles,
de qua differentia *inf. ad tit. de act.* Hoc loco ait imp actiones hereditarias, si
heredi vel in heredem dentur, esse directas; si fideicommissario & in fidei-
commissarium, esse utiles. Ratio differentię est, quia ut heres semel, non de-
sinit esse heres; ita quod ei semel acquisitum est primo & directo, si ad aliū
transferatur apud ipsum directi appellatio manebit, ad alterum trāslatum,

conseq.

consequens est, ut non sit directum, sed, ut in jure loquimur, utile, id est, ex utilitate & æquitate ab herede in fideicommissarium translatum. Æquitas translationis exposita est *supr.* Sic & aliæ in jure actiones directæ, si in alium transferantur, puta sine cessione, fiunt utiles.

§. Sed quia.

Nunc de altero Senatusconsulto, quod Pegasianum dicitur, à Pegaso Cos. Hujus autem Senatusconsulti apud veteres frequens est mentio *Ulp. tit. 21. Paul. lib. 4. sent. tit. 3* sed in jure nostro ejus mentio tantum in tribus locis superest hic *Nov. 1 l. 2 §. Quintus. 6. Vers. solum autem. C. de vet. jure encl.* Ratio est quia sublatum est hoc SC. & translatum sive transfusum in SC. Trebellianum. Hanc rationem adfert ipse Imper. *in d. l. 2 §. 6. Vers. solum autem.* De hoc autem Senatusconsulto quatuor capita hic exponuntur: Causa, Origo sententia sive Sanctio & Abrogatio. Causa his verbis, sed quia heredes, &c. id est, ut testamenta conserventur. Eadem est igitur causa & ratio horum trium, legis Falcid. SC. Trebelliani & Pegasiani.

Postea Vespasiani.] Alterum est caput de Origine, id est, de tempore & auctore Senatusconsulti pegasiani. Ait igitur Imper. factum id esse temporibus Vespasiani, anno ejus Imperii, ni fallor, s. quo anno Pegasus & Pubio fuerant Coll. suspecti, à quorum altero Pegasianum sit appellatum: quanquam horum Coll. mentio alibi nusquam reperiatur.

Ut ei qui rogatus.] Tertio loco sententia sive sanctio Senatusconsulti hic exponitur, quæ in tribus potissimum capitib. hic continetur. I. est, ut heres rogatus restituere hereditatem, quartam ejus retineat, de quo hic. II. Ut actiones hereditariæ inter heredem & fideicommissarium pro rata parte dividantur, de quo *in vers. post. quod SC.* III. Ut heres scriptus recusans adire hereditatem, cogatur illa adire, nullo nec commodo nec incommodo apud heredem remanente, de quo *in vers. sed si recusabat, & in vers. sed si etiam id.* Erant fortasse & alia capita, quæ quia ab Imper. Justiniano sunt abrogata, non extant amplius. Illa autem tria modò indicata ab Imper. hic exponuntur, quia & præcipua essent & non solum ab eo abrogata, sed ex Senatusconsulto Pegasiano in Trebellianum transfusa. Hodie igitur & necessitas additionis, & detractio quartæ, & divisio actionum, fiunt illa quidem, sed ex SC. to Trebelliano.

Perinde liceret quartam partem retinere.] Indicat Imper. hoc Senatusconsultum ad exemplum & imitationem legis Falcid. factum esse. Nā ut L. Falcidia legatis, ita per hoc SC. tum fideicommissis quartam detrahit heres, quæ causa est, cur & hæc quarta interdum dicatur Falcidiana, sive tribuatur legi Falcidix, cum tamen sit ex Senatusconsulto Pegasiano, ut *in l. Cohærent. 41. §. quod si heredem 3. ff. de vulg. & pupil. substit.* Videtur autem lex Falcid. veteribus ita placuisse, ut eam constitutionibus, Senatusconsultis & moribus sive usu ad multa produxerint, latam de legatis tantum. Nam produxe-

tunt

runt eam hoc senatusconsulto ad fideicommissa. II. Constitutione D. Pii ad bona adrogatoris. *l. Papinianus. 8. ff. de inoffic. test. & d. sup. § Cum autem. 3. Vers. item non aliter, in verb. quartam partem de adopt.* Præterea cōstitutione Severi Imper. ad donationes causa mortis, ut de iis quoq; quartam heres detrahere possit. Mortibus deniq; eam produxisse videtur ad querelam inofficiosi testamenti impediendam. Etli enim hodiē inter doctos jurisconsultos valdē controversum est, quo jure quarta impediens querelam (quæ quartæ legitimæ & vulgō naturæ dicitur) introducta sit, videtur tamen & hæc, ut aliæ priores, ad imitationem Falcidianæ esse recepta: quæ causa quoque est, cur esse ipsa hæc quarta legitima, ut eam eleganter appellat Hotom *in tractatu de tribus quartis*, interdum dicatur Falcidiana, *ut observavit Baldum. repugnante licet Coto lib. 1. sub c. 14. l. 3. n. 4.* Ex his breviter intelligitur: origo quartarū in jure præcipuarum, ut sunt Falcidiana, Pegasiana, id est, hodiē Trebellianica & legitima. Intelligitur & hoc SC. Pegasianum legi Falcidiæ esse simile, puta in detrahenda quarta. Differunt tamē quod quarta Falcidiana detrahatur legati; hæc fideicommissis, *ut d.* Differunt & in eo, quod in quartam Falcidianam nihil imputetur, quàm quod jure hereditario capitur; in Trebellianica etiam alia, ut prælegata, mortis causa capiones imputentur, *l. in quartam. 91 ff. ad L. Falcid.* Sed de ea differentia, quia nihil hoc loco, videatur Goveanus, *ad d. l. in quartam, & Contius lib. 2. sub c. 1. l. 5.*

Ex singulis quoque.] Ait hanc quartam non tantum de fideicommissis universalibus, de quibus *sub. h. t.* sed etiam de singularibus, *de quib. inf. tit. prox.* detrahi posse.

Post quod SC.] Ait Imp. hereditate ex senatusconsulto Pegas. restituta comoda & onera hereditaria ad ipsum heredem pertinere, quia in re differt hoc SC. à Trebelliano. Nam ex hoc restituta hereditate, comoda & incommoda non ad heredem sed ad fideicommissarium pertinent, sed & hæc differentia, ut & aliæ, sublata est, *de qua inf. vers. sed quia stipulationes.* Hæc autem differentia, id est, hæc onera ex Pegasiano pertinere ad heredem, non ipso senatusconsulto expressa videtur fuisse, sed ex interpretatione prudentum profecta, puta ad exemplum & imitationem L. Falcidiæ & legatorum: nam hinc fideicommissarius Pegasianus comparatur legatario. Legatarii autem non sustinent onera, sed heredes tantum exceptis legatariis partiaris, qui pro sua parte onera sustinere debent. Ratio autem, ut hic fideicommissarius legatario partiaris sit similis, est, quia uterque habet partem hereditatis.

Id est ejus legatarii.] De hoc partitionis legato meminit & Cic *lib. 2. de leg. b. & optime V p. d. t. 24 § singulare*, sic enim ait. Sicut singula res legari possunt, ita universalium quoque summa legari potest, ut pote Mevius heres meus cum Titio hereditatem meam partitor, dividito, quo casu dimidia pars bonorum

bonorum legata videtur, postea autem & alia pars velut tertia vel quarta legari, quæ species partitio appellatur. Putant ejus mentionem fieri & in jure nostro, *l. Nomen filiarum. 164 § partitionis. 1 ff. de V. sig. l. Vbi purè. 19. §. 1. ff. id SC. Trebell.* Quanquam ea loca aliter accipienda videntur. Nam indicat hic Imper. hoc legatum partitionis suæ ætate non fuisse amplius in usu: ait enim legabatur & vocabatur.

Unde quæ solebat.] Quasi diceret, quia hic fideicommissarius & hic legatarius sunt similes in eo, ut dictum, quod uterque & partem hereditatis haberet & pro ea sustineret onera, factum est ex interpretatione prudentum, ut in eo quoque similes essent, quod hic adfertur de stipulationibus, id est, ut stipulationes, quæ inter heredem & legatarium partiarium jam olim interponebantur, eadem interponerentur etiam inter heredem & hunc fideicommissarium. Vocabantur autem hæ stipulationes partis & pro parte, quia, inquit Ulp. *tit. 25. § pactis*, de lucro & damno communicando solebant interponi inter heredem & legatarium partiarium. Nam stipulabatur heres & legatario, si quid à se solveret creditoribus ejus, ut partem legatarius ipsi redderet; & vicissim stipulabatur legatarius partiarius ab herede, si quid ipsi solutum esset à debitoribus ejus, ut partem sibi heres redderet, atque ita postea heres quoque & hic fideicommissarius inter se stipulabantur, sed hæ quoque stipulationes sunt sublata per Justinianum, *de quo § sed quia stipulationes, inf. h. r.*

§. Ergo si quidem.

Tres casus hic exponit, in quibus continetur magna differentia inter SC. Pegas & Trebell. I. est, quo ait Imper. Trebel senatusconsulto locum esse, si fideicommissum non excedat dodrantem: 2. & 3. casus Pegasiano esse locum, si excedat dodrantem, ubi duo, ut dixi, casus locum habet, II. si heres fideicommissum restituat sua sponte. III. si restituat coactus: nam illo casu sustinet onera, hoc non sustinet.

Locus erat Pegas] Quod diximus simile fuisse legis Falcid. Ut igitur legi Falcid. locus erat, si hereditas ultra dodrantem legatis est onerata, *l. 1. ff. ad leg. Falcid.* ita & huic senatusconsulto tum demum erit locus, si fideicommissum excedat dodrantem.

Ipsæ universæ.] Rationem jam exposuimus, quia, inquam, heres ut in lege Falcid. ita & in hoc senatusconsulto propter quartam onera hereditaria sustinere debet. Nam legata & fideicommissa tanquam meræ donationes sine onere esse debent, *§. si quis una. inf. h. r.*

Sine sua voluntate.] Aliud est enim, si coactus fuerit, de quo in vers. & fircusabat.

Qq

Sed

Sed quarta.] Dux stipulationes, una partis & pro parte, altera emptæ & venditæ hereditatis, adhibebantur olim in restitutione fideicommissaria ex Senatusconsulto Pegasiano, illa quidem si retineret quartam, hæc si non retineret. De illa quæ est partis & pro parte, *jam sup. d.* cur ea adhiberetur; hæc autem quæ datur emptæ & venditæ hereditatis olim hodieque sit in emptione hereditatis hunc in modum. *Quanta pecunia ad te (inquit emptor ad venditorem) ex hereditate illa pervenerit, dolo malo tuo factum est, entre quo minus perveniat, tantam præstabis.* Ita inquam stipulabatur emptor contra venditor ita: *Quantam pecuniam hereditario nomine ipse creditori dederit, tantam emptorem ipsi præstaturū. l. Si ex pluribus. 18. ff. de heredit. vel action. vend. l. In illa 50 ff. de V. Ob. & optime Cujac. lib. 2. observatiō. cap. 30.* Ut igitur vendita hereditate & in emptorem translata hæc stipulationes interponuntur, ita & hereditate per fideicommissū in alterum translata, quia utroque transfertur hereditas ab uno ad alterum, rectè huc eadem stipulationes ad commodari poterant.

Sed si recusaret.] Dicitur est initio hujus §. *sed quia*, de sententia Senatusconsulti Pegas. hoc quoque caput ejus fuisse, heredem cogi posse ut hereditatem adeat & restituat. De quo capite hîc agitur idque præcipuum hujus Senatusconsulti fuisse ait, *inf. in §. sed quia stipulationes. §. sed etiam id, de quo & Vlp. d. tit. 25. §. et si heres, & Paul. lib. 4. sent. tit. 4.* De eodem capite & in Pand. late explicatur, *l. Quia poterat. 4. & 12. ll. seqq. usq. ad l. Ex facto. 17 ff. ad SG. Trebell.* Cogitur autem heres vel jussu Prætoris vel etiam magistratuum municipalium, *Paul. lib. 4. tit. 4.*

Perindeque ei.] Ait heredem jussu Prætoris restituentem hereditatem, non sustinere onera, sed omnes actiones transferri in fideicommissarium, translatio alioqui actionum propria erat SC. Treb. *ut sup. d.*

Utroque Senatusconsulto.] Nam quod cogeatur adire erat ex Senatusconsulto Pegas. quod omnes actiones transibant, ad fideicommissariū erat ex Trebelliano, cujus *ut d. est.* propria actionum translatio. Ratio autem cur hoc casu, quo heres coactus adibat actiones, transirent ad fideicommissarium, est: quia heres invitus & coactus obligari non debeat, sed debeat fideicommissarius, quo volente fit & aditio & restitutio.

§. Sed quia.

Hic exponitur quartum caput, *ut sup. distinximus, de jure novo, sive de abrogatione Senatuscons. Pegasiani.* Ait igitur Imp. se sustulisse SC. Pegasianum, ejus tamen capita retinuisse, & transulisse in Senatusconsultum Trebellianum, quod idem & alias fecit Imp. ut cum transulit sive transfudit actionem rei uxoriæ in actionē ex stipulatu de Dote, §. fuerat, 29, *inf. d.*

inf. de ad. Rursus cum actionem receptitiam transtulit in actionem constitutoriam, *l. Receptitia. 2. C. de constit. pecun.* Ratio autē novi juris sive Senatus-consulti Pegasiani in Trebel. transfusi hęc est, quia inquit Imp. stipulationes ex &c. quia multe difficultates spinosę ex eo Senatusconsulto penderent & proficiscerentur propter stipulationes. *Sic & in l. 2. § Quintus. 6. Vers. solū autem. C. de vet. jure enucl.* Senatusconsulti Pegas. ambages vocat captiosas, & ipsis veteribus odiosas. At Justiniano in jure & ll. semper placuit simplicitas potius, quā captiosa subtilitas & difficiles ambages, ut hīc ait & in §. ceterū. *3. de leg. agn. succ. ss. & l. ult. §. tales. 1. C. de furtis.*

Sive habeat heres.] Dictum est *sup. in §. sed quia heres, vers. ergo.* si heres rogatus sit restituere ultra dodrantem, restitutionem esse faciendam ex Pegasiano. Si non ultra dodrantem, ex Trebelliano, inquit Imp. sive ultra, sive non ultra dodrantem, id est, si heres habeat ex voluntate. Nam si non ultra dodrantem, tum heres habet quartam ex voluntate testatoris; si ultra dodrantem, tum habet quartam ex Senatusconsulto contra voluntatem testatoris.

Ut tunc.] Breviter ita distinguendum, heres aut retinet quartam hereditatis, puta si non ultra dodrantem jussus sit restituere; vel nihil retinet ex voluntate defuncti, ut si totam hereditatem jussus sit restituere; vel aliquid retinet, ut unciam vel duas uncias, puta si X. aut XI uncias jussus sit restituere, & his duobus casibus contra voluntatem testatoris ex constitutione Justiniani, priore quidem calu quartam, posteriore supplementum, si ve id quod deest, retinebit.

Ex nostra auctoritate.] De hoc jure novo, id est, de abrogatione Senatusconsulti Pegas. & transfusione in Trebel. hodiē non ex statuta constitutio Justinian. in C. quā ea quę hīc exponitur & in *l. 2. §. Quintus. 6. Vers. solū aut. C. de vet. jure enucl.*

Vel repetere solum.] Ait Imp. heredem restituentem hereditatē non habere tantū jus Retentionis, sed etiam conditionis, id est, non tantū posse retinere quartam, sed etiā, si non retinuerit, & omnia restituerit, postea repetere, quod ita intelligendum est, si errore facti omnia restituerit. Nā si juris errore ductus, puta, quia existimavit se non posse quartam retinere, omnia restituerit, quartam repetere non potest, quin etiam nisi errorem facti ipse probet, non facile admittetur ad repetendum, nec enim indebitū videtur solvisse, qui plenam fidem defuncto prestare maluit, inquit Paul. *lib. 4. sent. tit. de Scito Pegas. §. ult. l. Si heres. 68. in fin. ff. h. t. l. Error 9. C. ad leg. Falcid.*

Quasi ex Trebelliano.] Non rectē D. Horom. quasi ex Trebelliano adjungit his sequentibus pro rata portione. Nam etsi divisio actionum propria est Trebelliani, ut deductio quartę erat Pegasian; hodiē tamen utrumq; fit quasi ex Trebelliano, & hoc est quod ait *quasi*, puta ex auctoritate Justiniani.

Qq 2

Pro

Pro rata portione.] De actionum divisione, quæ propria est Trebelliani, §. & Neronis. *sup. h. tit.* breviter hîc distinguit Imp. ut si tota hereditas restituatur, omnes actiones ad fideicommissarium transeant; si non tota restituatur, sed apud heredem vel quarta vel amplius maneat, ut actiones pro rata parte inter heredem & fideicommissarium dividantur. Hinc quæstio est apud DD. d. l. 2. C. de fideicommissis. An hæc quarta, id est, Trebellianica sit sine onere, id est, ut heres eam habeat liberam, & ex qua creditoribus nihil solvere cogatur? Et alii quidem ajunt esse sine onere, argumento quartæ Falcidianæ, §. cum autem, 3. *sup. de lege Falcid.* Negant alii quibus adsentior, quia nominatim hîc aliquoties dicitur dividi actiones pro rata parte, ut hîc & §. sed quia heredes, §. si quis una, *inf.*

Sed etiam id.] De hoc capite senatusconsulti Pegas id est, de necessitate adeundæ hereditatis jam, d. *sup. §. sed quia heres. vers. sed si recusabat.* Ratio autem ejus capitis est, quia heres qui cogitur adire cum alieno, puta fideicommissarii periculo adeat, merito omni commodo arcebitur, inquit Ulp. l. Quia poterat 4. ff. eod. & hoc est quod ait, nullo nec damno. Cogitur igitur adire heres rogatus restituere hereditatem; nam rogatus restituere rem certam non cogitur adire hereditatem, quam dicit suspectam, l. Cogi. 16. l. Nam quod. 14. §. non omnis. 5. ff. eod.

§. Nihil autem interest.

Hactenus de tota hereditate nunc de parte, & ait Imp. eandem esse utriusque & rationē & jus. Nam & aliàs eadem est ratio partis quæ totius, l. 1. §. sed & quoties. 9. l. Cogi. 16. §. si quis. 4. ff. eod. l. Quæ de rat. 76. ff. de rei vindic. Ut si heres sit ex Bellæ, eūq; jussus restituere, poterit inde quartam retinere, sextantem, & pro ea parte actiones sustinebit. Aliud est juris in eo qui jussus est restituere neque totam hereditatem neque partem, sed rem certam, ut fundum Tusculanum, quod est fideicommissum singulare, de quo, *inf. tit. prox.*

§. Si quis una.

Insignis est hic §. de herede, hereditatē restituere rogato cui res certa fuerit prælegata, hætenus enim dictū de eo est cui vel quarta est relicta, vel minus quarta. De hoc autē multi sunt loci in Pandect. l. Recusare. 6. §. pen. & ult. & l. seq. l. Ita tamen. 27. §. si præceptis. 14. l. Si legatus. 20. §. multum. 3. l. Deduct. 2. §. 8. acceptis 3. l. Heres præcepto. 72. ff. ad SC. Trebell. Ergo ait Imp. heredē re certa vel deducta vel præcepta, jussū restituere eodem modo restitutum, sicut illos, de quibus dictū, id est, eos qui non re, sed parte aliqua certa retenta jubentur restituere, puta ut restituant totum quod jussi sunt, excepta quarta &

ta, & hoc est quod ait simili modo ex Trebelliano: adeo ut & cogi possint, & coacti rem eam certam amittant, *l. Ita tamen. 27. § si praeceptis. ff. eod.* Itaque similes sunt his qui & parte & re certa retenta restituant. Uterq; enim ex Trebelliano senatusconsulto restituit &, ut dictum, cogi potest. In eo tamē valde differunt, quod is, de quo hic agitur, id est, qui re certa retenta iussus est restituere, nullas actiones sustineat, sed omnes transferat in fideicommissarium; cum ille, qui certa parte, ut quarta, retenta restituit pro rata ea parte etiam actiones hereditarias sustineat. Ratio hujus differentiae, cur hic heres actiones pro rata sustineat, hæc est; quia hic pro ea parte verus est heres, id est, cui res certa relicta est, in ea non heres est, sed legatarii potius loco. Jam notum est heredes actionibus hereditariis teneri, legatarios non item, siue legata esse sine onere. Et hanc rationem subindicat Imp. his verbis, *quasi ex legato ei adquisita. l. pen. C. de hered. instir.*

Si quis aliqua re.] Ut si is, qui CCCC. in bonis habet, heredem roget, ut deductis duobus servis qui valeant C. hereditatem Titio restituat, *l. 1. § si is qui quadringenti. 17. ff. eod.*

Sive praecepta.] Ut si heres praecepto fundo Tusculano, quod legatum in jure Præcipuum appellamus, hereditatem suam Titio jubeat restituere, *d. 1. § si heres praecepto. 16. & l. Heres praecepto. 72. ff. eod.*

Si nullo onere.] Quia legatum est sive praelegatum, & ut d. præcipuum, legata autem sunt sine onere. *l. si hereditatem. 32. ff. mandat.*

Licet una re.] Ut si testator in bonis habeat C I D. & praelegat heredi fundum qui valeat I D C C.

Sed et si certa.] Ait Imper. in summa sive quantitate idem esse juris, quod in corpore, sive in re certa, ut si rogetur heres ex CCCC. quæ testator habet praeceptis C. reliqua restituere, hæc C. erunt sine onere, *l. Deducta. § 8. ff. eod.*

Quæ diximus.] Ait praelegatum hoc esse sine onere sive relictum sit heredi ex assē instituto, sive ex parte. Nam eadem est partis quæ totius ratio, *l. Qui. 2. ff. h. r. sup. §. nihil autem.*

§. Prætereaintestatus:

A It etiam ab intestato posse relinqui fideicommissū; Legata nō nisi testamento relinqui possunt, *l. § hoc autē. 5. & l. Recusare. 6. § meminisse. 1. h. r. ff. l. Et sine. 5. C. eod. l. Hereditatē. 2. C. de Codicil. l. antepen. de legat. 1. Quod dicitur de fideicommissis, ea & intestato relinqui posse, dubitandi, rationem hanc habet, quod fideicommissis non soleat onerari, nisi is qui & est honoratus, id est, cui quod est relictum, *l. Ab eo. 9. C. de fideicom.* Heres autem legitimus sive is qui ab intestato venit, à lege ipsa potius, quam à defuncto heredi.*

Q. 3,

red-

reditatem capit. *l. lege obvenire. 130. ff. de V. sign.* Sed dicendum eos qui ab intestato veniunt, non tantum lege venire, sed etiam tacita voluntate venire, *ut eleganter Paul.* Creditor paterfamil. sponte sua relinquere legitimis hereditatem. Quod autem dicitur de legatis, ea non relinqui ab intestato, sed tantum ex testamento, idem quoque ait *Ulpian. tit. 25. & indicat obscura l. ab exheredat. 126. de legat. 1.* Itaq; remanet adhuc hodiè illa differentia inter fideicommissa singularia & legata. Ratio autem hujus differentie, cur legata tantum testamento, fideicommissa etiam ab intestato relinquuntur, hæc esse videtur, quia legati natura sive substantia in testamentis & cum testamentis exorta est, unde & definitur donatio testamento relicta. At fideicommissa non tam sunt sollempnia neq; cum testamentis conjuncta, sed ex voluntate tantum pendent. quæ voluntas non tantum testamento sed etiam Codicillis, & nuda epistola vel etiam nutu significari potest. Unde & nutu fideicommissa relinquuntur, hereditas non item.

Et quia prima.] Exponitur hoc §. novum jus introductum ab Justiniano Imp. fideicommissum etiam sine testibus aut scriptura relictum valere, de quo extat ejus constitutio, *l. ult. C. de fideicommissis*, ea quæ & hic exponitur. Nam ante hanc constitutionem fideicommissa non nisi scriptura, eaque quinque testibus munita, relinqui poterant, *l. ultim. C. de Codicillis.* Ad hoc autem jus novum altera duo nova ab eo instituuntur hæc: Jusjurandum ab eo deferri, qui nihil probavit contra *l. Admonendi. 31. ff. de jurejur.* Alterum Jusjurandum referri non posse, contra *l. Manifesta 33. ff. de jurejur.* Ratio tamen novi juris sive hujus constitutionis est duplex. Prior à nomine fideicommissi, quod est à fide, altera est favor conservandæ voluntatis defuncti, nec obstantea, quæ de jurejurando diximus esse nova, quia inquit Imper. *in d. l. ultim. C. de fideicommissis*, cum sine testibus res gesta est, non debet ad extraneam fidem decurri propria & indubitata relicta, imple enim heres sibi iudex & testis invenitur in hoc casu, cujus religio vel fides à fideicommissario electa est.

Ideo D. Augustus.] De nomine fideicommissi, & hoc mandato Imp. Augusti, *d. sup. mit. hujus tit.*

Nuper & nos] Recte superare, nam Augustus fideicommissa confirmavit relicta tabulis & testibus, Justinianus etiam sine testibus.

Ex facto.] Sic & loquitur constitutio, Quæstionem ex facto emergentem recusantes.

Vir excelsus quæstor.] Sic est legendum: tum quia ita est in libris veteribus, tum quia tempore hujus constitutionis Tribunianus quæstor esset, cum tempore editarum Institutionum esset exquæstor, de quo *sup. §. 1. in præ.*

Si testator] Fidei, inquam, sine scriptura & testibus, ut loquitur *d. l. ult. & hic in verb. & neq; ex.*

Heredis

Heredis sui.] Idem est, si fidei legatarii aut fideicommissarii commiserit testator, ut ait *inf. vers. observ. iii.*

Qui in fideicommissis.] In testamento septem testes, in Codicillis in Epistulis quinque testes legitimi sunt & necessarii, *l. ult. C. de Codicill.*

Sive alius quicumque.] Sive extraneus, ut ait constitutio.

Cum prius ipse.] Ait fideicommissarium heredi deferentem iurjurandum debere prius de calumnia jurare, id est, jurare se non calumnie causa, sed quia vere ita existimet fideicommissum sibi esse relictum, necesse eum ergo dare, vel iurjurandum subire.

Ne depercat.] Hæc est præcipua causa iurjurandi, de qua & ita ipsa constitutio. Cum & in legibus, inquit, respeximus, quæ iustis disputationibus testatorum omnimodo obedire heredes compellunt.

Quod si is.] Hic versus obscurior est & magis obscuratur ab Interpp. Primo hæc verba, *Postquam negaverit*, delenda sunt, quia neque in veteribus lib. nec in Theophilo reperiuntur, quod & Ioan. Fab. de libris quibusdam hic testatur, qui in hoc §. multa turbat. Sententia hæc est, dictum est modo heredem negantem fideicommissum relictum ad iurjurandum redigi polle; hic dicitur, heredem confitentem fideicommissum relictum, sed excipientem non recte & legitime relictum, non esse audiendum, id est, nihilominus cogendum præstare fideicommissum & hoc est quod ait, *Sed ad eus subtil.* id est, si heres excipiat ac dicat fideicommissum sine testibus esse relictum, aut sine iusto numero testium. Quæritur autem hic potest, an fideicommissum non legitime relictum valeat, & videtur ex hoc loco dicendum valere. Sed dicendum fideicommissum non legitime relictum, non valere nisi hoc casu, de quo in hac constitutione. Nam ut *sup. d.* novum hic jus constituit Imp. quare si testator more & iure veteri, id est, scriptura relinquat fideicommissum, & non adsint testes quinque, non valebit fideicommissum, *l. si veritas. 23. & l. fm C. de fideicom.*

De singulis rebus per fideicommissum relictis.

Tit. XXIV.

HUIC tit. respondet tit. C. de fideicom. & tres tit. de legatis & fideicom. His enim sub omnibus titulis explicatur de fideicommissis singularibus quæ legatis sunt exæquata ut *d. in §. sed non usq. 3. sup. de legat.* Cur autem prius de universalibus posterius de singularibus fideicommissis agatur, hæc est ratio: quod universalia & generalia priora sint specialibus & singularibus. Sic in Pand. prius explicantur iudicia universalia, ut est petitio hereditatis, &c. postea iudicia sive actiones rerum singularium, ut est rei vindictio,

Quamvis

Quamvis à legatario.] Notanda est differentia legati & fideicommissi, quod fideicommissum relinqui possit à legatario; legatum ab eo relinqui non possit. De fideicommissis etiam est *l. Si fuerit. §. §. 1. de leg. 3.* De legato textus est hic & apud *Ulp. tit. 25.* A legatario, inquit, legari non potest, & *Cajus tit. 17.* Et ab ipso, inquit, fideicommissario alteri fideicommissum dimitti potest, & à legatario licet legatum dimitti non possit, fideicommissum potest. Cujus differentiae ratio hæc mihi videtur, quod ejus legati nulla possit dari formula aut modus; fideicommissi possit, ut rogo te *Semproni legatarie, ut ex centum, quæ tibi legavi, quinquaginta restituas* *Maevio*: At legata tantum ad heredem diriguntur, ut *Damnas esto heres Titio dare centum*, quæ ratio facit, ut hæc differentia legati & fideicommissi ne hodiè quidem sit sublata, quod & indicat hic Imper. utens verbo *Indicavi.* (*Non possit, &c.*) De quib. verbis *d. sup. init. tit. de exhered. lib.* Non igitur hanc differentiam cum aliis sublatam dicemus. Nam differentiae naturales tolli non possunt, ut est hæc, & aliarum quædam, quas exposuimus, *sup. ad init. tit. de legat.*

§. Potest autem.

A It per fideicommissum relinqui posse res non tantum proprias sed etiam alienas, quæ in re fideicommissum simile est legato, quare hujus loci explanatio petatur ex iis, quæ dicta sūt *sup. §. non solum. 4. de legat.*

Hoc solum observandum est.] Ait neminem de fideicommissis rogatum amplius cogi posse restituere, quam ipso ex testamento rogantis acceperit, quæ insignis est Regula in fideicommissis, de qua *l. 1. & §. seqq. ff. de leg. 3. l. Ab omnibus. 104 §. 1. & §. Denique. 5 ff. de leg. 1.* Unde & *JC. in l. Sed etsi. 6. de leg. 3.* Recipiendum, inquit, non est ut cui nihil dederis, cum rogando obliges. Ratio Regulæ est perspicua: quia onus sive incommodum commodo respondere debet, sive nemo plus onerari debet, quam sit honoratus, *l. Secundum naturam 10. ff. de R. I.*

Cum autem aliena.] De hoc quoque *d. sup. in §. Si res aliena. 6. de legat.*

§. Libertas quoque.

I Dem ait & *Ulp. tit. 25.* & hinc in jure libertas alia est directa, quæ legato, alia fideicommissaria, quæ fideicommissis relinquitur. De qua est *tit. ff. de fideicommissis libert.* quæ & ipsa differentia hodieque remanet, ut ipse *Accursius* sensit, *ad l. Iulianus. 40. ff. de manumiss. test. & ad vers. Quod autem hic.* Cum autem aliis rebus differt fideicommissaria libertas à directa, ut in *d. tit. de fideicommiss. libert.* tum hic duæ adferuntur differentiae. Prima est, quod fideicommissaria dari possit servo tam suo, quam alieno. Directa suo tantum ut *hic, vers. nec interest, & inf. nec ullus alius directo.* Altera est quod servus fideicommissis

Commisso manumissus fiat libertus heredis, siue ejus, & quo relictum est fideicommissum; directo manumissus fiat libertus testatoris siue nullius potius, unde & hic in jure Orcinus, siue Orci potius (defunctus enim à veteribus Orcus latine dicitur,) in jure dici solet, Græcè hic à Theophilo dicitur *ἡ παρὰ τοῦ δαδῆ*, hæc probantur in l. *Hi quibus*. 7. C. de fideic. liberr. l. Dominus. 23. de pre. leg. l. Si necem. 4. de bon. lib. l. *Ulpian*. tit. 25. & l. Tutela. 3. §. plane. 3. de leg. tut. & *Briffon*. in lexicofuris.

Si modò nihil.] Notandum neminem cogi rem suam vendere, exceptis paucis casibus. Unus hic exponitur, puta si quid ex testamento alterius aliquis capiat, cujus res eo testamento per fideicommissum alii est relictæ, tum enim justo pretio rem eam vendere cogimur, l. *Deberi*. 6. C. de fideicommiss. liberr. & hoc est, quod ait, *Si modò*.

Qui autem ex fideicommissò.] Hæc est secunda differentia, de qua jam dictum.

Directo autem libertas.] Datur enim ea legato, ut fideicommissaria, fideicommissò. Verbo autem legatorum directa & civilia, ut fideicommissorum obliqua dicuntur.

Hæc maxime.] Sunt enim & alia multa, ut *Cupio, de fidei, Impero, de prece, fidei, credo, nihil dubito te daturum*. & c. l. *Etiā hoc modo*. 115. de leg. 1. l. *Utrum ex familia*. 67. §. ul. de leg. 2. & l. *Fideicommiss*. 11. §. *Si quis*. 4. de leg. 3. Planè verba Commendatitia non habent vim fideicommissi. l. *Lucius*. 78. §. *filiam*. ad SC. *Trebel*. Ut filius heres esto, fratris autem filio Titio centum do lego, eosque invicem commendo. Eo enim verbo Titio nullum fideicommissum relictum censetur. d. l. *Fideicommissa*. 11. §. *Sic ita*. 2. ff. de legat. 3. De verbo fideicommissi vide *Ulp*. tit. 25.

De Codicillis. Tit. XXV.

DE ordine d. sup. ad init. tit. de testamentis ordin. Huic tit. respondet tit. de jure Codic. & tit. C. de Codicill. Notum est latine Epistulam siue literas à Codicillis ita differre, quod Epistula siue literæ sint tabula justæ & prolixæ; Codicilli sunt Scida: hinc in jure justæ & perfecta scriptura ultimæ voluntatis, tabulæ testamenti & Codex dicitur. Ejus autem velut appendix & particula Codicilli & interdum à posterioribus Codicillus l. *pen. ff. de Codicillis*. & l. *Non recito*. 4. C. eod. Nam Codicilli, siue, ut loquitur Theophilus & definit, *Codicillus est defectus ultimæ voluntatis testatoris supplementum*. Dividuntur autem Codicilli bifariam: alii enim testamento factò reliquuntur, alii ab intestato l. *Conficiuntur*. 8. ff. eo. Qui autem testamento factò conficiuntur (quos Jurisconsulti vocant ad testamentum factos, vel ad testamentum pertinentes l. *Cum hi*. 8. §. *hæc oratio*. 2. ff. de transact. l. *Post legatum*. 5. §. *Qui principale*. 14. ff. de his quæ ut in d. ff. l. 1. C. h. tit.) rursus bifariam dividuntur: Vel enim confirmati sunt testamento, vel non, d. l. *Conficiuntur*. 8. l. ult. ff. de fideicommiss. liberr.

R 1

liberr.

libert. l. Sed etiam ad ea. 31. ff. de leg. 1. Confirmantur autem Codicilli testamento vel in præteritum vel in futurum *d. l. Conficiuntur.* In præteritum quidem hoc modo, si quos Codicillos ante facti valere volo: in futurum, si quos Codicillos reliquero valere volo. *d. l. ult. ff. de fideic. libert. l. ante pen. ff. de iure Codic. & l. Conficiuntur. 8. §. ult. eo.* His autem verbis si quod ad hoc testamentum pertineus reliquero, valere volo, confirmantur Codicilli tam ante quam post testamentum facti *l. Plotiana. 18. h. t.* Differentia autem inter Codicillos ad testamentum factos, & eos, qui ab intestato conficiuntur satis nota est, pendet enim ex differentia hereditatis, quæ testamento & quæ ab intestato relinquitur. At differentia inter Codicillos testamento confirmatos, & non confirmatos non per æquè nota est. Est autem hæc insignis, quod ea quæ Codicillis testamento confirmatis relinquuntur, non minus valeant quam ea, quæ ipso testamento, cuius pars esse censentur *l. Quidam. 14. ff. h. t. l. pen. ff. quemad. testam. aper.* Unde & quæ ad testamentum pertinent, eadem & ad Codicillos testamento confirmatos referuntur *l. Codicillus. 18. ff. de ann. leg.* uno excepto, quod hereditas testamento relinquatur Codicillis testamento confirmatis non item, ut mox dicetur *§. codicillis inf. h. t.* Codicillis autem testamento non confirmatis, quidquid directo relinquitur non valet, id est, non potest iis neque legatum, neque libertas directo relinqui, fideicommissum potest. Quod & *Plinius in Epistolis* sibi notum esse ait: Hereditatem Codicillis relictam testamento non confirmatis non valere, sed ut dixi, fideicommissum debetur, & hoc est, quod in iure nostro, ubi agitur de Codicillis testamento confirmatis, legati; ubi de non confirmatis fideicommissi fiat mentio *l. Sed etiam ad ea. 31. ff. de leg. 1. l. uxorem. 41. §. Codicillis. 2. ff. de leg. 3.* Et si autem inter Codicillos confirmatos & non confirmatos hæc est differentia, quam modò exposui, omnes tamen (ad testamentum factos intelligo) ex testamento vires capiunt *l. Si quis. 3. §. ult. ff. eod. adeò, ut si testamentum non valeat, fideicommissum quoque Codicillis non confirmatis relictum nullius sit momenti d. §. ult. De usu & origine Codicillorum mox ad init. tit.*

Ante Augusti tempora.] Exponitur hoc loco codicillorum origo & usus. Ita autem postea codicillorum usus invaluit, ut Ulp. testetur *l. Si miles. 3. de test. milit.* plerosque paganos cum testamentum faciunt per scripturam solitos adicere, velle hoc etiam vice codicillorum valere, quæ vulgo clausula codicillaris dicitur, nostra quoque ætate usitatissima.

Et cum D. Augustus.] De fideicommissorum origine, quæ primus confirmavit Imp. Aug. *d. sup. ant. tit. de fideic. hered.*

Quæ iure non debebat.] Utpote codicillis relictæ. Nam ante receptum usum codicillorum legata iusto testamento tantum relinqui poterant *ex l. 1. tab. uti quisq. legasset, & c. §. prætere. 1. sup. de fideicom. her.* Notandum igitur hoc exemplum de legato codicillis testamento confirmatis relictæ, iure veteri non deberi, quia ut *d. Jus vetus, id est, LXII. tab.* tantum testamenti tabulas

tabulas novit & confirmat, Codicillos non item. Aliud est exemplum, de quo & supr. d. apud Plin. l. 2. Epist. De legato Codicillis testamento non confirmatis relicto, quod non tantum jure veteri, sed ne novo quidem debetur, ut ibidem ait Plinius, qui tamen, ut defuncti voluntati satisfaceret, id solvit. Ratio, quam omisit Plinius, cur non debeat, exposita est supr. quia legatum testamento tantum relinquatur, aut Codicillis talibus qui sunt pars testamenti, ut sunt testamento confirmati, de quo *inf. §. non tantum.*

An possit recipi.] De usu Codicillorum hic agitur, de quo in utramque partem disputari potest. Nam primò codicillorum usus sui juri civili repugnare videtur, quia privata auctoritate quis moriens bona sua ad alium per eos transferat, cum id non nisi lege liceat, ut fit testamento per L. XII. tabul. Secundò per codicillos videtur derogari testamentis eorum minui auctoritas, quod sanè hodiè accidisse videmus, quo tempore multi omisso testamento codicillos tantum relinquunt. Contra tamen eorum utilitas in eo posita est, quod sæpè quis impediatur facere testamentum, vel morbo vel inopia testium, cui tamen facilè sit codicillos relinquere, ut qui tantam sollemnitate non desiderant, §. ult. *inf. hoc t.* Et hoc est quod ait, necessarium hoc civibus.

Ubi si quis testamentum facere.] Quia scilicet testes & signatores non tam facilè reperiret peregrè, & in provincia, quam Romæ. Nam de impedimento facti hic agitur, non de jure, l. *Conficiuntur. §. §. Codicilli. 2. ff. eod.* Nam qui jure impeditur testamentum facere, ut est filius, nec codicillos facere potest d. l. *Conficiuntur. §. 2. & l. Divi. 6. §. Codicillos. 1. ff. eod.*

§. Non tantum.

Divisio codicillorum in eos qui testamento facto relinquuntur & qui ab intestato, hic exponitur, sed de ea jam d. lup. Differentia autem inter eos hic quoque indicatur hoc verbo *Fideicommittere*. Nam codicillis testamento facto relictis tam legata quàm fideicommissa relinqui possunt; Codicillis ab intestato fideicommissa tantum ut hic & l. *Si quis. 3. l. Conficiuntur. §. ff. eod.* Rationem exposuimus, quia legata tantum ex testamento, fideicommissa etiam ab intestato relicta valeant.

Sed cum ante.] De confirmatione codicillorum hic agitur, de quâ & supr. jam d. quemadmodum fiant. Questio autem hujus loci hæc est. An Codicilli ante testamentum facti valeant, & si postea testamento facto non fuerint nominatim confirmati hunc in modum. ¶ Si quos ante codicillos feci, eos valere volo. Et Jurisconsultus Papinianus putabat, non aliter valere, nisi nominatim eo modo fuerint postea confirmati, Contra tamè rescriptum

R. r. 2 est ab

est ab Imp. non opus esse speciali confirmatione, sed satis esse, si eos testator non revocavit. Verum hinc quoque diligenter notandum, quod ait Imp. ex iis Codicillis posse fideicommissum peti, puto enim aliud esse in legato, id est, Codicillis non nominatim confirmatis relictum legatum peti non posse ex sententia Papiniani, si fideicommissum peti posse ex testamento. Differentiæ hæc est ratio, quia fideicommissa sint benigniora, & facilius admittantur quam legata. §. 3. *sed non usque de legat.* De hoc §. extat caput Duareni 42. lib. 2. *dispositio annu.* in quo tamen huius loci sententiam non satis adsecutus videtur, quod paret anti viri dixerim. Idem tamen eodem loco rectè meminit, responsum Papiniani in l. *Ante tabulis* 5. ff. *cod.* per Tribonianum, ne huic loco repugnet, immutatum esse, & aperte hæc verba in d. l. *Ante. Aut voluntas eorum quocunque iudicio retineatur.* sunt Tribuniani.

§. Codicillis autem hereditas.

In signis differentia Codicillorum & testamenti hic exponitur summa & præcipua. Quod testamentum non sit, in quo heres non sit institutus, Codicilli non sint, in quibus heres est institutus, sive ut hic dicitur, Codicillis heredem directò institui non posse. l. *Illud* 13. §. *tractari*. ff. *de iure codicil.* l. *Institutio* 10. ff. *de cond. instit.* Ratio hic expressa est, ne confundatur, inquit, ius testamentorum, id est, ut differentia sit aliqua inter testamentum & Codicillos. Altera ratio exponitur à Papiniano l. *Quod per* 10. ff. *h. t.* Quod, inquit, per manus traditum est Codicillis hereditatem dari non posse, rationem illam habet, ne per Codicillos, qui ex testamento valent, ipsum testamentum, quod vires per institutionem heredum accipit, confirmari videretur. Itaque ait, testamento heredem institui, Codicillis non item. Ratio, jam dicta est. Excipitur miles, qui etiam Codicillis heredem instituere potest, l. *Querebatur* 10. & l. *Militis* 36. ff. *de test. milit.* Deinde Codicillis data hereditas interdum propter conjunctionem personarum peti potest non directò, ut hereditas, sed ut fideicommissum l. *Si ei qui* 2. in fin. ff. *h. t.* Præterea quod hic dicitur, locum habet in hereditate Directa, nam fideicommissaria etiam Codicillis dari potest, ut hic ait *directo autem hereditas* Præterea dividi potest hereditas Codicillis inter liberos ex Nov. 18. hæc autem institutio, quam heredem Codicillis fecero heres esto, valet. l. *Asse* 77. ff. *de hered. instit.*

Nec conditionem. Idem ait l. *Divi* 6. ff. *cod.* Et ratio est, quia conditio sive conditionis acquisitio est particula ipsius institutionis, cui adjicitur, pars autem & accessio sequitur naturam totius sive principalis.

Neque substituere. Ut institutio directa, ita & substitutio directa non fit Codicillis, fideicommissaria & institutio & substitutio Codicillis fieri potest: quin etiam directa substitutio Codicillis facta inutiliter, mutatur interdum

interdum in fideicommissariam *l. Scaevola. 76. ff. ad SC. Treb.* Ut & institutio directa interdum mutatur in fideicommissariam institutionem, sive hereditas directa in fideicommissariam sive precariam propter conjunctionem personarum, *ut & d. l. Si equi. 2. in fi. ff. h. t.*

§. Codicillos autem.

DUæ alie inter Codicillos & testamentum differentiæ adferuntur. Prior est, quod unum tantum quis testamentum relinquere potest, Codicillos plures *l. Divi. 6. §. Codicillos. 1. ff. eod.* Ratio est; quia testamento universa hereditas, quæ est una; Codicillis res singulæ, quæ sunt plures relinquuntur. Altera est quod testamentum magnam desiderat sollemnitatem, Codicilli nullam, ut hic ait Imp. id est, per exiguam. Nam in Codicillis neque subscriptione, neque subsignatione testatoris est opus. In Codicillis non sollemnis numerus testium VII. sed tantum V. requiruntur. *d. l. Divi. 1. §. 1. & l. ult. C. de Codicill.* Forma autem vetus Codicillorum, quæ fuerit, exponitur in *l. Cum quis. 37. §. Sciam. 2. ff. de leg. 3. & l. ult. ff. de fideicom.*

liber. in hunc modum: Titio heredi meo salutem, Peto
 ate heres, &c. Nam ut sup. dict. Codicilli
 sunt litteræ sive epistola, sed
 brevior, &c.

INSTITUTIONVM JURIS DIVI JUSTIN.

LIBER III.

De hereditatibus quæ ab intestato deferuntur, Titulus I.

DE ordine explicatum sup. §. ult. per quas pers. cuique adquir. ubi dictum duplicem esse conditionem hereditatis: vel ex testamento, vel ab intestato: Et prius de hereditate testamentaria, posterius de legitima sive ea, quæ ab intestato deferuntur, explicandum. Quare cum hæcenus, id est à Tit. 10. lib. secundi de hereditate, sive successione ex testamento sit explicatum, proximum est, ut jam de altera specie hereditatis sive successionis, quæ ab intestato & legitima dicitur, explicetur. Et hanc ordinis rationem reddit ipse IC. in l. 1. ff. si ex testam. nulla ex ab. & inf. in §. sunt autem. 1. de bonor. posses. Illud observandum de hereditate ex testamento valdè copiosè in D. & C. explicari. De hered. ab intestato copiosius in Instit. Nam in D. de hac hereditate duo tantum sunt tit. & in C. quatuor. Hic autem sunt septem. Verum his omnibus libris D. C. & Inst. valde derogatum est lib. Novell. nempe Nov. 118.

De hereditatibus.] Hereditas, ut definit IC. est successio in universum jus quod defunctus habuit l. Nihil aliud. 24 ff. de V. sign. successio autem, id est, jus succedendi l. Bonæ. 3. ff. de bon. poss. sic enim simpliciter accipienda est hæc definitio, quam Bart. eumque secuti DD. miris subtilitatibus, ne dicam ineptiis, difficillimam reddunt.

Ab intestato.] De hoc in textu.

Deferuntur.] In jure deferri dicitur hereditas, (ut & bonorum possessio & legatum,) ea quæ adeundo adquiri potest l. Delata. 151. ff. de V. sig. l. 1. §. decretalis. ff. de success. edict. Deferuntur autem hereditas tam ex testamento, quam ab intestato.

Intestatus decedit.] Definitio intestati eadem ferè, quæ hoc loco adfertur, à Paulo IC. lib. 4. sent. in frag. vet. ICC. & in l. Intestatus. 64. de V. sig. l. Postumus. 1. ff. de inoff. testam. & l. 1. ff. de suis & legitim. hered.

Aut omnino testamentum non fecit.] Cum tamen facere posset.
Nam

Nam si non potuit, id est, si testamenti factionem non habuit, ut est prodigius, furiosus, filius. non nisi improprie intestatus dicitur *d. l. 1. ff. de suis & legit. & Paul. d. loc. Intestati*, inquit, dicuntur qui testamentum facere non possunt.

Aut non jure fecit.] Id est, fecit quidem testamentum, sed injustum, puta in quo sollemnia desiderentur. Nam quod non recte fit, pro non facto habetur, ut latè Hispanus Vasquius *lib. 1. de success.*

Aut id quod fecerat ruptum irritumve.] Paul. ait, hunc cujus testamentum ruptum aut irritum fiat, ipso jure quidem testatum decedere, sed fieri intestatam *d. l. 4. sent. in frag.*

Aut si ex eo nemo heres extiterit.] Nam & tum dicitur testamentum irritum *Ulp. 11. 23. l. 1. ff. de rup. & irrit. testam.* quod & sup. explicavimus *§. alio autem modo. 4. quib. mod. testa. infirm.* Brevius igitur intestatus est qui vel non fecit testamentum, vel fecit sed inutiliter ut injustum ruptum & irritum.

§. Intestatorum autem hereditates.

Disputatio hæc de hereditate ab intestato sive legitima, qua sub octo tit. usque ad tit. de bon. possel. hic explicatur, duplex est, sive in duo summa genera dividitur. Nam hereditas hæc ab intestato vel est ingenuorum, vel libertinorum; sic enim & *Ulp. in fragmentis vet. lictorum. r. 16.* ubi ingenuos vocat gentilitios. Est & alia divisio. Nam hereditas ab intestato deferitur aut per jus civile, aut per Prætoris beneficium, ut ait *Ulp. d. tit. 16.* sed hæc divisio à jure sumpta non est propria hujus hereditatis, sed communis tam testamentariæ quam legitimæ, ut ait *Imp. in tit. de bon. poss. inf.* Quare ut idem Imper. de successione ex jure Prætorio ultimo loco tractat, id est, post hereditatem tam testamentariam quam legitimam. Cæterum hæc divisio, sive duplex juris consideratio, Civilis & Prætorii, diligenter in hoc toto tractatu attendi debet. Est & tertium jus, quod dicitur Constitutio- num, quo tertio jure multiplex varietas & emendatio in hac successione ab intestato facta est per multos Impp. & maxime Justinianum non tantum in C. & in his tit. Sed tandem in Nov. 118. quâ constitutione totum ferè jus vetus etiam id quod in his tit. explicatur, valde mutatur, eaque constitutione ut jure novissimo hodie ferè utimur, nisi si quid jura municipalia aut mores, ut in feudis, maxime aliter induxerint. Ad summam hæc tria jura Civile, Prætorium & Constitutionum, ad bene intelligendam disputationem de successione ab intestato, necessario sunt consideranda & distinguenda: Quod ad hereditatem ingenuorum attinet, jure civili. duo tantum hic sunt gradus, Suorum & Legitimorum sive Agnatorum, teste *Ulpian. tit. 26. l. 1. ff. unde cogn. 11.* Ita & *Cajus & Paul. & Ulpian. in frag. vet. ICC. tit. 16.* De priore gradu sub hoc tit. De altero explicatur sub tit. proximo.

Accessit

Accessit huc tertius gradus ex jure Constitutionum & jure Prætorio, qui est cognatorum, qui est *inf. de successione cognatorum*. Est & quartus ordo live gradus, quo vir & uxor vocantur, sed hi duo tertius & quartus sunt Prætorii, sive ex jure Prætorio, teste *Vlp. in fragm. vet. ICC. tit. 16. in fin.* Jure autem novo ex *d. Nov. 118.* tres sunt ordines: Primus descendendum, secundus Ascendentium, tertius Cognatorum sive Collateralium, de quibus in *d. Nov. 118.* Quod ad jus vetus & id, de quo hic agitur, attinet, duo ut dictum est sunt ordines civiles, suorum & Agnatorum, & duo Prætorii Cognatorum & viri uxorisque. De priore ordine civili suorum ita jus est, *l. 12. tab.* Intestatorum hereditates primum ad suos pertinere, sui autem propriè & ex jure civ. sunt liberi in potestate morientis, ut filius, filia, nepos, neptis ex filio, tam naturales, quàm adoptivi: Ex constitutionib. autem suorum loco sunt vulgò hi qui legitimi dicuntur, sive per curiæ oblationem, sive per subsequens matrimonium. Liberi quoque emancipati, licet non sunt sui, tamen suis conjunguntur per Prætoris beneficium, *§. emancipati, inf. h. t.* Sui quoque sunt non nati tantum, sed etiam postumi sui. De liberis in adoptionem datis ex novo jure Constitutionum per Justinianum ita cautum est, ut in adoptionem dati patri naturali sint sui. Itaque liberi cum verè sui quàm ut filii, filia, nepotes, cum qui suorum loco sunt, id est, & legitimi & emancipati & adoptivi ad hunc primum ordinem civilem pertinent, & omnes jure civ. hoc ordine succedunt, exceptis emancipatis, qui Prætoris beneficio, id est, per bonorū possessionem unde liberi cum aliis succedunt. In hac autem successionem liberorum, una eaquè difficillima quæstio incidere solet, nempe, si plures liberi diversi gradus concurrant. De qua quæstione in *§. cum filius h. tit.* Ita deciditur. Si filius & ex altero filio mortuo nepos concurrant, pariter eos ad hereditatem vocari, idque in stirpes non in capita. Placuit enim ex naturali æquitate, ut nepotes, i. e. filiorum filii in parentum suorum, id est, filiorum locum succedant, verbi gratia: Primus duos habet filios secundum & tertium, quorum alter secundus ante patrem primum moriens relinquit item duos, quartum & quintum. Postea moritur primus, cui succedet non tantum tertius filius, sed & nepotes quartus & quintus. Ita autem succedent, ut tertius semillem, alterum semillem habeant quartus & quintus. Vocant autem jurisconsulti succedere in capita, ubi hereditas dividitur in portiones viriles, sive in tot partes, quot sunt personæ aut capita. *l. Post. 2. §. Haec hereditas. 2. ff. de suis & legit. l. Si ejus. 2. C. eod.* Cui contrarium est succedere in stirpes, id est, ubi non capitum sive personarum, sed stirpium habetur ratio. Hic autem videre licet in hoc primo ordine liberorum succedi in stirpes, in altero ordine agnatorum succedi in capita, *§. cum filius inf. h. t.* De hac autem quæstione & decisione, an eadem esse debeat in Regnorum & Principatuum successionibus, quæ sunt individua, quæ est hic in successionibus privatarum hereditatum, explicatur à D. Cujac. *ad lib. 2. tit. 11. de feudis & D. Hotto. in lib. quæst. illustrium.*

Intesta-

Intestatorum autem hereditates.] Sumpsit hæc omnia Imp. ad verbum ex lib. 3. *Inst. siue comm. Caii*, ea tamen, quibus connumerari necesse est, usque ad verum, ita tamen demum, non sunt Caii, sed Iustiniani, ut intelligitur ex *libello fragm. vet. ICC. tit. 16. in prin.*

Quibus connumerari necesse est] Monuimus sup. ex liberis, quosdam esse verè suos, quosdam suorum loco, de quib. *hic*, qui autem suorum sunt loco, vel sunt legitimati ex constitutionibus ut *hic*, vel emancipati, de quib. in §. *emancipati*. Et hoc est quod ait *inf. de legit. agnat. succ. §. si nemo suus &c. & in tit. de success. cognat.* post suos heredes, eosque quos inter suos heredes Pretor & Constitutiones vocant. Olim inter suos erant & uxor in manu & nurus in manu filii, de quibus Cajus *tit. 16* quorum in locum hi legitimati ex posterioribus constitutionibus successerunt.

De legitimatis.] Dict. est sup. §. *ult. de Nuptiis*.

Ita demum tamen nepos.] Id quoque explicatum sup. §. *sui, 2. vers. sed ut nepos. de hered. qual. & diff.* Nam nepos etsi est in potestate, non tamen est suus, nisi idem & sit proximus, puta filio vel sublato, vel alioqui patria potestate ante liberato, per magnam vel minorem capitis deminutionem, ut in l. *1. ff. de suis & legit.*

Sui autem heredes fiunt etiam.] Id ex Paulo *lib. 4. sent.* hic est interdictum d. *tit. 16*. Ratio est, quia sui heredes ipso jure fiunt heredes, quæ autem ipso jure fiunt, fiunt nobis etiam inuitis & ignorantibus. §. *item vobis. 3. sup. per quas personas*. Itaque furiosis, infantibus peregrinantibus, modò suis hereditas defertur, ut & legata fideicommissa & aliæ actiones l. *Si à furioso. 24. & l. Furiosus. 46. ff. de oblig. & actionib.*

Interdum autem licet in potestate.] Id rursus est ex Gajo, quo continetur velut quædam exceptio à definitione suorum. Nam hoc loco dicitur suus is, qui moriente patre ab hoste captus, & proinde non in potestate, ut & Paul. ait in d. *tit. 16*. Quamquam fingi potest jure postliminii quodammodo in potestate morientis fuisse.

§. Cum filius filia ve, & ex altero.

ET hæc sunt Caii d. *tit. 16*. Est autem hic §. totius tit. pulcherrimus de successione. Vulgo *Representationem* vocant, qui tantum habet locum in primo ordine suorum, in secundo non item l. *Consanguinitas. 3. C. de legit. hered.* Excepto uno casu ex Nov. 118. & 127. quibus fratris filius ad hereditatem patris succedit in locum patris & concurrat cum patruo superstiti. De eadem successione id quoque diligenter notandum, per eam impares personas concurrere. Quid ergò, si hereditas non patiatur concursum, ut fit in feudis Regalibus, tum dicendum videtur filium nepoti præferendum.

Ss

§. Cum

§. Cum autem queritur, an quis.

Exponitur hic casus non ex Cajo, sed ex Paulo *d. r. 16*. Quod contra definitionem suorum suus est heres etiam, qui tempore mortis non est proximus, de quo latius in *l. Scripto. 7 § si ab testament. nulla ex tab. l. Si quis possumos. 9. ff. de lib. & postum. hered. instit. l. Si quis filio. ff. de iusto. rupt. & irrit. testam. l. Si quis filium. 34 C. de iust. testam. l. 1 § sciendum. 8. ff. de suis & legit. hered. quibus in locis & alter casus, quo is qui tempore mortis non fuerit proximus, tamen sit suus expositui, puta pater exheredato filio instituit Titium extraneum heredem & moritur: moritur & filius exheredatus. relicto nepote, postea Titius scriptus heres amittit hereditatem, hic nepos avo erit suus heres, licet tempore mortis pater ipsum suus praeccederet. Itaque quod dicitur in definitione suorum de tempore mortis plerumque verum est: sed certus dici poterat tempore delatae hereditatis, id est, ut is sit suus, qui tempore delatae hereditatis sit proximus, quod interdum fit tempore mortis in puris successionibus. Interdum tamen post mortem, ut maxime in condicionalibus.*

Quia quo tempore certum est.] Nam tempore mortis adhuc erat testatus pater fam. qui postea demum deserto testamento cepit esse intestatus, quo tempore nepos solus reperitur filio jam praemortuo. Atque ita lex *12. tab. Si intestatus moritur, non tantum mortis tempore, sed etiam posteriore*, id est, quando cumque verè erit intestatus, intelligenda est, ut ait *J. C. in l. Si quis possumos. 9 § si filiam. 2. ff. de lib. & postum.*

Quia nullo jure cognationis patrem.] Non quidem jure civ. quia nunquam fuit in potestate, ut ne conceptus quidem: non etiam jure naturali, quia sanguinis necessitudo nulla esse potest cum eo qui non est, cum concepto esse potest, quia pro jam nato habeatur *l. Si quis. 6. §. Sed si. 1. ff. de iusto, rupto & irrit. testa. l. Vel vivo. 6. ff. de suis & legit. her.*

Sed nec ille est inter liberos.] Duo hic exponuntur qui non sint sui, nepos post mortem avi conceptus, & nepos post emancipationem à filio adoptatus. Quare neque jure civ. hereditatem, neque Praetorio bonorum possessionem habebunt, sunt enim planè extranei.

§. Emancipati autem liberi, jure civ.

Iam d. sup. emancipatos liberos jure civ. parentibus non succedere, quia non sint sui, sed jure Praetorio per bonorum possessionem *Vnde liberi, &c.* quia naturaliter adhuc sunt liberi, quod jus naturale spectat Praetor. Excipiuntur emancipati, adoptati, qui ne jure quidem praetorio succedunt parentibus naturalibus, quia eorum respectu sint extranei, & quia praetorio auxilio iis non sit opus, cū habeant civile, quo succedunt parentibus adoptivis
tanquam

tanquam sui, sed hæc de emancipatis & adoptivis & olim emendavit Imp. Justin. qua de re in §. *sed omnia* & l. *pen. de adopt.* & *novissimo jure. Nov. 118.*

§. Sed ea omnia antiquitati.

T Antiam emendat hic jus vetus de liberis adoptivis. Neque si ex Sabiniano Senatusconsulto.] Hujus SCti mentio fit in d. l. *pen. §. quæ autem. 3. C. de adopt.* Fuit autem hoc SC. de privilegiis trium liberorum marium sive masculorum. Duo autem præcipua jura eorum, qui tres mares liberos habent in jure nostro supersunt. Unum hoc loco, quo ex tribus liberis maribus uni dato in adoptionem, quarta bonorum patris adoptivi datur: Alterum in l. *ult. C. de decur.* quo ex tribus maribus uni dato senatui, contingit liberatio ab oneribus curialibus.

§. Item vetustas ex masculis.

Differentia in successione ab intestato inter mares & fœminas hic exponitur. Nam jure veteri tam in testamentis quàm in hereditatibus legitimis mares præferuntur fœminis, non quidem jure antiquissimo, id est, 12. tab. sed jure civili, i. e. media jurisprudentia, us hic, & §. *cæterum*, & hic inf. tit. *prox. l. Maximum vitium. 4. C. de liber præter. §. sed hæc quidem. 5. sup. de exhered. lib.* Sed Justinianus maximè fœminas maribus exæquavit tam in testamentis d. §. *sed hæc quidem. 5.* quàm in legitimis hereditatibus, ut hic & d. §. *cæterum*. Ratio novi juris est duplex, tum quia neque l. 12. tab. neq; ipsa natura hanc differentiam agnoscat. Sed alio nos jure utimur omnium ferè moribus recepto, quo plerunque ad confirmationem familiarum plus tribuitur maribus quàm fœminis, tam in primo quàm in secundo ordine.

De legitima agnatorum successione.

Tit. II.

Hactenus de priore ordine civili, qui est suorum, nunc de altero qui est agnatorum. Nam ut hic initio ait Imper. ex Cajo, ut est in *fragment. vet. ICC. d. tit. 16. & ibidem Paul.* si, inquit, non sunt sui heredes, ad agnatos legitima pertinebit hereditas. Hic autem ordo veteri jure in duas partes dividitur. Nam ex agnatis alii sunt consanguinei & agnati, alii simpliciter agnati. Consanguinei sine differentia sexus succedunt inter se; ut reliqui agnati cum differentia quadam, ut hic exponit Imperat. in §. *cæterum inter masculos, 3. & c.* qui autem sint agnati satis notum est. Ex iis autem Consanguinei proprie sunt fratres & sorores inter se, modò eodem sint

patre nati l. si spurius. 4. ff. inde cognati Consanguinei, sunt inquit Paul. eodem patre nati, licet diversis matribus, qui in potestate fuerunt mortis tempore. Adoptivi autem fratres improprie consanguinei appellantur, quia adoptio non affert jus sanguinis sed jus agnationis, l. Qui in adoptionem. 23. ff. de adopt. l. Si re. 2 § Sed & si ipsa mater. 19 ff. ad S. C. Tertyll. Non recte igitur quidam pro improprie supponunt proprie. Quæ distinctio consanguineorum & agnatorum nata est ex jure civ. live interpretatione prudentum. Imp. vocat mediam jurisprudentiam, §. Ceterum. 3. vers. media autem. Nam jure civ. quod ad consanguineos attinet, non erat differentia inter mares & fœminas, id est, succedebat fratri soror quam sorori frater; Quod ad agnatos attinet, differentia erat inter mares & fœminas; Nam agnatus succedebat agnatæ, sed non contra, ut patruus fratris filiæ, & fratris filius amitæ succedebat, non cōtra, id est nec amita fratris filio, nec patruo fratris filia succedebat, ut hic ait Imp. in §. Ceterum. 3. Sed hanc differentiam sustulit Imp. Just. & omnes legitimas personas exæquavit, live sint consanguineæ live tantum agnatæ, l. pen. C. de legit. hered. §. nos vero. infr. h. t. Ex his intelligitur, ut in primo ordine suis, ita in secundo agnatis jure civ. hereditatem ab intestato deferri verum in primo ordine satis est esse suum, in secundo esse agnatorum non satis est, sed hoc amplius requiritur, ut sit proximus. Nam in secundo ordine proximitatis, id est graduum habetur ratio, in primo non item ex l. 12. tab. Cujus hæc sunt verba: i. intestatus moritur cui suus heres nec escit (id est extabit,) agnatus proximus familiam habeto. ut est apud Ulp. tit. 26. de legit. hered. & infrag. vet. ICC. tit. 16. Et hoc est quod ait Imp. in §. si plures, h. t. Itaque agnati etiam plures, modo ejusdem gradus, cucurrunt & ita succedunt; si non ejusdem sint gradus proximior ulteriorem excludit propter verba legis 12 tab. Agnatus proximus familiam habeto. Verbi gratia, si defunctus relinquat quatuor fratres, omnes una succedent, quia ejusdem gradus. Si defunctus unum fratrem, & ex altero fratre præmortuo nepotem relinquat, nepos excludetur, quia frater sit proximior. Sed hoc mutavit Imp. Justin. Nov. 118 qua constituit, ut hic nepos in locum patris sui succedat, & cum patruo concurrat.

Oritur hinc quæstio. Cum, inquam, plures sunt agnati, utrum in stirpes an in capita succedant? Et dicendum ut in primo ordine in stirpes, ita in hoc secundo in capita ferè succedi, ut indicat Imp. in §. hoc etiam fin. h. tit. l. 2. ff. de suis & legit. hered. Vlp. d. tit. 26 de legit. hered. Cujus lib 3. Inst. infrag. vet. ICC. tit. 16. Paul. lib. 4. sent. in d. libello de fragm. vet. ICC. Dixi ferè; nam unus excipitur casus d. Nov. 118. puta, Titius sine liberis moritur relicto fratre & fratris præmortui filius duobus. Hic Titii hereditas in duas portiones æquales distribuetur, quarum unam frater, alteram capiunt duo filii fratris. Ratio hujus exceptionis est, quia hi fratris filii non ex suo jure, sed patris sui succedunt ex d. Nov. 118. In aliis igitur successio fit in capita, quia ex sua quisq; persona & jure succedat, non ex aliena live patris ut in primo ordine suorum ubi dictum

dictum est, locum esse successioni sive representationi, cum in secundo ordine non est locus, uno illo casu excepto. De hac autem successionem in capita hodiè dubitari maximè solet in filiis fratrum, sed breviter ita definiendum est, si sint inter se, succedere eos in capita; si sint sui concurrant cum patruis, si quidem sint filii succedere eos ex *d. Nov. 118. in stirpes*; si verò sint nepotes aut ulterioris gradus excludi ex jure veteri. Ita disertè *Cajus lib. 3. Instit. in frag. ver. 100. tit. 86. & Paul. eod. loco*. Verbi gratia, Tres sint fratres, quorum primus unum, secundus duos filios relinquit, moritur tertius, de cujus hereditate contendunt primi & secundi filii: Ubi dicendum tertii hereditatem in tres partes aequales dividendam, quarum unam filius primi reliquas auferant duo secundi. Et hoc est exemplum quo fratrum filii inter se concurrunt, & divisio fit in capita, *ut sup. d.* exemplum verò quo fratrum filii concurrunt cum patruis & successio fit in stirpes hodiè, jam *sup.* exposuimus.

Ad hanc autem successionem agnatorum sive legitimam pertinet etiam parentum & liberorum successio inter se, id est, ea qua parentes succedunt liberis. De qua successionem in *§ ult. h. tit. & 2. tit. seqq.* Videamus primum de patre, postea de matre. Et jure veteri Pater liberis in potestate constitutis non succedit, sed eorum bona occupat jure peculii, non jure hereditario *l. ult. ff. ad SC. Tertull. l. Proponebatur. 9. & l. De heredit. are. 18. ff. de capt. & postum. rer.* Liberis autem emancipatis succedit ab intestato exemplo patroni. Ita demum si contracta fiducia eos emanciparit. *d. §. ult. inf. h. t. §. Sed eos. 2. Vers. que autem. inf. de bon. posses. l. Sive 2. §. obicitur. 15. ff. ad SC. Tert. l. 3. C. Theod. de legi. her.* Aliàs enim, id est, si non contracta fiducia pater filium emancipet, non admittebatur ad legitimam filii hereditatem, sed tantum ad bonorum possessionem jure prætorio *l. Si ad patrem 10. ff. de suis & legit.* Hodiè autem novo jure, quia emancipatio semper contracta fiducia fieri censetur, semper erit legitimus heres pater filii emancipati, *l. ult. C. de emancip. lib. & d. §. ult. h. t.* Emancipatio autem quemadmodum olim fieret contracta fiducia *d. est sup. §. præterea. 6. quib. mod. jus pat. por. solu.* Fiducia quoque in jure quid valeat *d. sup. ad tit. de fiduc. tut.* Est enim propriè *Fiducia negotium & Pactum*, quo quid alicui ea lege datur sive traditur, ut tradenti aliquando restituatur & sæpe pro pignore ponitur ut apud *Paul. lib. 1. 2. & 3. sent. sæpè repetitur.* Quod ad matrem attinet non distinguere debet filiusfam. ab emancipato, *ut sup. d. de patre*, sed distinguere debet jure vetus à novo. Nam jure veteri sive civili ex 12. tab. nec mater succedit liberis nec liberi matri. De matre quidem cur ea liberis non succedat jure civ. Ratio hæc est, quia liberis mater non est agnata. Agnatio enim est per masculos *ut hic in tit. de liberis verò*, cur illi non succedant matri. Ratio est, quia mater ut scēmina non habeat suos heredes. Non possunt igitur liberi succedere matri; neque ex capite suorum, neque ex capite Agnatorum. Sed novis ll. puta Senatusconsultis introducta est legitima successio inter matrem & liberos. Nam SC. Tertulliano mater est legitima heres liberorum

etiam spuriorum, & contra SC. Orficiano liberi etiam spurii succedunt matri. Et hæc distinctio juris veteris ac novarum legum in hac legitima successione inter matrem & liberos adfertur & in l. Tutelas. 7. ff. de cap. minut. Ubi dicitur legitimam hereditatem ex jure veteri tolli capitis diminutione; legitimam hereditatem ex novis legibus non tolli. Eadem quoque distinctio hereditatis extat & in l. Veluti. 3. ff. de petur. her. Quia autem & difficultas est magna in his SCtis propter juris varietatem per constitutiones principum inductam: & iisdem novissimo jure, ut & toti huic successioni ab intestato vel derogatum est, nos brevitatis causa omissis verbis Imp. breviter sententiam novissimi juris adjiciemus.

De successione ab intestato ex jure novissimo, id est, ex Nov. 118. & 127.

EX hoc jure tres sunt ordines sive capita successionis, ut & triplex est cognatio Nov. 89. Liberos sive descendantium, parentum sive ascendentium, & cognatorum sive collateralium, ut sunt fratres patrum, & matrum. De primo ordine sive liberorum quemadmodum hi parentibus succedant, tribus regulis definiri potest; Prima est; *Liberos in successione sive hereditate parentum ab intestato præferri omnibus tam parentibus quam cognatis.*

Secunda Regula est: *Liberos parentibus succedere nullo nec potestatis, nec gradus, nec sexus habito discrimine, id est, sive sint sui aut emancipati, sive in primo sint gradu ut filii, filiae, sive in secundo, ut nepotes, neptes, sive remotiore ut pronepotes, &c. Sive ex nepote aut nepte, pronepote aut pronepte. sive etiam ex filio aut filia sint nati. Id solum remanet discrimen, quod sui succedant jure civili; non sui, id est, emancipati jure Pretorio, ut recte Cujac. contra Accursium Barr. & alios ad Nov. 118. in princ.*

Tertia Regula est: *in hoc ordine succedi in stirpes, & hæc quidem de liberis justis. Nam de liberis injustis, ut sunt nothi sive naturales & spurii inf. explicabitur ad §. ult. de Orfic. SC.*

Alterum caput sive ordo successionis, quod parentum esse diximus, quo nimirum parentes liberis succedunt & hic de justis loquimur, hac distinctione breviter & non incommodè explicari potest: vel enim sunt sive extant parentes tantum, qui liberis intestato mortuis succedere debeant; vel sunt & parentes & cognati à latere, ut fratres & sorores, aut fratrum & sororum filii. Jam si parentes tantum extent, omnes succedent æqualiter in capita, si modo ejusdem sint gradus, ut pater & mater, uterque semillem habebit; si diversi sint gradus, ut pater & avus, proximior, id est pater præfertur & excludit remotiorem, ut avum proavum. Altera hinc observanda est regula & distinctio, quod in capita hic succedant, si utrinque, id est, ex utroque

que latere paterno & materno pares numero sint personæ, ut si sint pater & mater, si sint avus & avia tam paterni quàm materni. Illo n. casu, quia duæ sunt personæ, hereditas in duas partes; hoc, quia sunt quatuor, in quatuor partes dividetur: si verò personæ sint impares, id est, ab uno latere sint plures quàm ab altero, tunc succedent in stirpes, ut si defunctus relinquat à linea paterna avum, à materna avum & aviam, dividetur succellio in duas partes, quarum una detur avo paterno, altera maternis avo & avie. Quod si parentes non sint soli, hæc regula sive definitio constitui debet: *Cum parentibus fratres quoque defuncti & fratrum filios ad successionem admittit*, alios ex agnatis sive cognatis non itè. Quæ definitio ita distinguenda est trifariam. Velenim extant parentes & fratres tantum sive sorores, & successio erit in capita, ut si defunctus relinquat patrem & fratrem, uterq; habebit semissem, ut si relinquat avum & fratrem, eadem erit divisio. Vel extant parentes & fratres & fratrum filii, quo casu successio erit in stirpes, ut si defunctus relinquat, matrem, patrem, tres fratres & quarti fratris præmortui decem liberos, divisio hereditatis tantum in tres partes fuit, quatum unam pater & mater, alteram fratres, tertiam capiant fratris præmortui decem liberi. Vel extant parentes & fratrum filii tantum, nulli autem fratres, quo casu soli parentes succedunt, exclusis fratrum filiis, quæ in re vulgo graviter erratur contra expressum textum *Nov. 118. c. 12*. Et hæc quidem de fratribus, ex utroq; parente conjunctis. Nam ex altero tantum, sive patre sive matre conjuncti, planè à parentibus excluduntur, non secus atque reliqui omnes agnati & cognati. Ex his intelligitur, si defunctus patrem relinquat & matrem, & tres præterea fratres, hereditatem ejus dividi in quinque partes æquales. Nam ut *sup. d.* in concursu parentum & fratrum successio sit in capita. Ex his & illud intelligitur, si defunctus relinquat avum & fratrem, sive etiam proavum & fratrem, proavum licet tertio gradu non excludi à fratre, licet sit secundo gradu. Nam in hoc eodem concursu parentum cum fratribus gradus ratio non habetur.

Tertius ordo sive caput successionis ab intestato, pertinet ad eos, qui ex transverso sive à latere sunt cognati, qui partim sunt agnati partim cognati, in hoc autem ordine tres hæc Regule & præcepta sunt notanda. Primum est; *Eos demum post liberos & parentes succedere, nullo discrimine aut sexus aut familie, i. e. agnati sint an cognati*. Una est exceptio, qua fratres utroque parente conjuncti præferuntur fratribus, altero tantum parente conjunctis.

Secundo, hic proximiorum præferri gradu remotiori. Ut patruus qui est tertio gradu excludit consobrinum qui est quarto. Sed hic quoque una est exceptio, qua fratrum filii concurrunt cum fratribus per successionem sive representationes.

Tertio, hic succedi in capita, ut si defunctus relinquat à linea patris solū patrum, à linea matris avunculum & materteram omnes in eodem, i. e. tertio gradu, tres fient partes hereditatis. Sed etiam hic una est exceptio, puta, si fra-

si fratrum filii concurrant cum fratribus, quo casu successio erit in stirpes. De illa quaestione, An fratrum filii inter se & soli, patruo sive avunculo in stirpes an in capita succedant? explicatio est sup. eos in capita succedere, atque ita per Imp. Carolum V. in Consilio Imperii Spuenfi Anno 29. definitum rectè fuit.

De successione cognatorum. Tit. V.

Nunc de successione spuriorum sive liberorum naturalium breviter. Jus novissimum exponamus, quod præcipue continetur in Nov. 89. Ante autem id monendum est: Cum liberi omnes vel sint iusti (quos vulgò non satis commodè naturales & legitimos vocant) vel sint iniusti: Iniustos in jure nostro alias *spurius*, alias vulgò *quasitos*, alias *nothos*, alias ut *d. iniustos* appellari. Deinde id quoque sciendum, iniustorum quinque esse genera: vel enim natos esse ex Concubina, id est, pellice; vel ex Meretrice; vel ex Virgine aut Vidua; vel ex maritâ sive alterius uxore; vel denique ex Cognata vel Moniali. Ex his autem quinque generibus quatuor posteriora jure novissimo damnata esse & illicita, sive ex illicita conjunctione, solum primum jure civ. non improbari, & ad hos ex concubina natos tantum pertinere ea, quæ jure novissimo de successione & legitimationibus sunt definita, ut erudite contra *Decium Bald. Salicet.* docuit *Horoman. in libello de spuris.* Quod igitur ad successionem eorum attinet, distinguendus est pater à matre, & rursus causa testamenti à causa intestati. Nam ex causa testamenti. Ratio successionis, qua liberi spurii succedunt patri, hæc est. A patre testamento facto, si quidem iusti extent liberi, posse spurii non amplius quàm unciam relinqui; si vero nulli extent liberi, sed parentes defuncti, tum bessellem; si vero neque liberi iusti neque parentes testatori supersint, sed soli liberi spurii, tum iis totum assẽ relinqui posse. Ex causa autem intestati, si defunctus liberos etiam iustos relinquat, nihil iis deberi præter alimenta, ex boni viri arbitratu; si non relinquat iustos liberos, tum spurii sextantem deberi, reliqua legitimis heredibus. Contra autem pater spurii ita succedit: Et causa quidem testamenti: si liberos habeat nothus patri unciam relinquare debet: si non habeat liberos, habet tamen parentes, quibus legitimam debet, debet iis legitimam dare, & in bessellem reliquum instituire patrem potest: si neque liberos neque parentes habeat tales: tum patrem vel ex assẽ instituire potest. Ex causa vero intestati, si spurii sive nothus liberos habeat, patri nihil debetur præter alimenta; si liberos non habeat, pater succedet in duas uncias. Et hæc quidem de patre ex *d. Nov. 89.* Quod ad matrem attinet, nihil in ea jure novissimo immutatum videtur. Ideoque ut ante *d. Novellam*, ita & nunc spurii sive naturales liberi per æquè succedunt matri atque liberi iusti: & naturales cum iustis concurrunt, sic & contra mater

mater iisdem succedit, tam naturalibus quam iustis ex SC. Tertull. & Orficio.

De gradibus cognatorum. Tit. VI.

Ratio ordinis, id est, Cur hoc loco de gradibus cognationum explicetur indicat *initium tit. hoc, inquit, loco necessarium est, &c.* Quia nimirum hereditas jure civ. proximis agnatis deferretur ab intestato, ut cognatis jure Prætorio. Nam disputationis de gradibus cognationum triplex est usus jure civ. Primus cernitur in hereditatibus *ut jam d.* Alter in Tutelis; nam & illæ proximis agnatis deferuntur, de quibus *sup. de leg. at. agnat. tut.* Tertius est in testamentis publicorum judiciorum: de quo in *l. Lege Julia. 4. ff. de test.* & has tres utilitates adfert ipse Paul. in *l. Iurisconsultus. 10. ff. de grad. & affin.* Est & quarta utilitas in nuptiis, de qua Alexander secundus Pontif. *c. ad sedem. 35. q. 7.* Ubi reprehendit jurisconsultos, qui hanc utilitatem omiserint, quam tamen solam spectet jus Canonicum. Et sanè verum est, jure civili in nuptiis non tam gradus quam personas ipsas naturaliter considerari à quarum conjunctione sit abstinendum. Causam exposuimus *sup. ad tit. de nuptiis.* non tamen omnem graduum mentionem & usum in nuptiis omiserunt §. *inter eas. 2. vers. si affinis sup. de nuptiis l. Per adoptionem. 17 §. 1. ff. eod.* Et hæc vera est differentia in hoc tractatu juris civ. & Pontificii, sunt & aliæ de quib. *inf.*

De gradibus] Hoc verbo in hac significatione utuntur non tantum Jurisconsulti, sed etiam alii scriptores ut Ovid. 13. *Metamor.*

Totidemque gradus distamus ab illo & 2. *Fast.*

Et generis dinumerare gradus.

Unde autem gradus vocabulum translatus sit, dubium est, putant alii à scalis, alii ab eo quod cognati quatenus sunt cognati, specie non differunt, sed gradu tantum, ut loquuntur Philosophi: Puto, *Gradus*, vocabulum ut aliis in rebus ita & in distinctione cognationis pro ordine poni, sic in testamentis sive institutionibus heredum plures sunt gradus sive ordines. Primus institutorum, secundus substitutorum Sic in successione ab intestato primus est gradu suorum, secundus agnatorum *l. Legimus. 5. ff. unde cognat. l. 1. ff. si ab. test. nulla. l. Et si. 3 §. filius. 2. ff. de lib. & post. l. Denique. 4. & seq. de injust. rupt. & irr. test.*

Cognationum.] Rectè cognationum, nam affinium propriè nulli sunt gradus *l. Non facile. 4 §. gradus. 5 ff. h. r.* Unde & titulus. *de grad. & affin.* sic enim rectè in Pandectis Florentinis. Nam & Imp. ita in *l. 2 §. sexta. 7. C. de jure vet. enucl.* Et jus omne, inquit, quod de gradibus & affinitatibus descendit; quare non rectè in vulgatis exemplaribus. *ff. de gradib. affinitatus & consanguinitatis.* Deinde successiones, de quib. hinc agitur, cognatis deferuntur, Affinibus non

T c

item,

item; affinium in nuptiis habetur ratio, in hereditatibus minimè. De hoc autem verbo cognationis inf. latius.

Quare inprimis admonendi.] Sub hoc tit. sex capita maximè tractantur. Primum est de divisione cognationis, alterum pertinet ad rationem supputandorum graduum. Tertio gradus ipsi specialiter enumerantur. Quartum est de servili cognatione. Quinto exponitur non semper verum esse, quod dicitur gradu proximiorē præferri. Ultimum pertinet ad tabulam siue delineationem graduum oculis subjiciendam.

Cognationem aliam supra] De vocabulo cognationis hic tamen Modestinus, *Cognati*, inquit, *ab eo dici putantur, quod quasi una communiter venati vel ab eodem orti progenerive sint.* l. Non facile 4. §. cognati. i. ff. h. t. In iure Canonico cognatio dicitur consanguinitas tituli. *De consanguin. & affin. lib. 4. Decretal.* & ita verbo *Consanguinitatis* pro omni cognatione generaliter utuntur barbari. Nam propriè & latinè *Consanguinitas est species cognationis*; ut sup. exposuimus de *legit. agnat. success.* Est & tertium vocabulum vel æque generale *parentis*. Nam posteriores scriptores ut Lampridius, Vopiscus, Capitolinus Pollio in vitis Imp. B. Hieronymus, Augustinus, & c. & Pontifices in iure Canonico parentes pro cognatis & parentelam pro cognatione licet improprie, & novo more usurpant. Quod ad rem attinet, id est, ad divisionem cognationis, Primum ea est bimebris. Nam in duos limites, ut loquitur Paul. omnis cognatio dividitur, in directum & transversum. Deinde directus denuò bifariam dividitur in lineam superiorem, quæ est parentum, & inferiorem, quæ est liberorum. Transversus vulgo item in duas lineas siue latera dividitur, dextrum & sinistram, sed non recte. Nam cognati ex transverso limite omnes ejusdem sunt lateris siue lineæ ut inf. docebitur. Sive igitur initio cognationem divides in duos limites, transversum & obliquum, & directum subdividas in duas lineas superiorem & inferiorem; siue has duas divisiones jungas & tres facias lineas ut vocat Paul. lib. 4. *sentent.* vel ordines ut Cajus l. i. ff. h. tit. superiorem, inferiorem & transversum eodem res recidit. Nam semper verum est cognationis triplicem esse ordinem, Parentum, Liberorum & Agnatorum, ut ait Imperator, *initio Nov. 89.*

Et convenienter patruum.] Id est, hi quoque sunt ex transverso, quia progenerantur ex fratribus & sororibus, non nostris, sed patrum & avorum nostrorum, ut patruus est fratris patris natus ex avo.

Et superior quidem & inferior.] Differentia est inter directum limitem & transversum hæc, quod directi limitis etiam primus aliquis sit gradus in quo est pater & filius; Transversi nullus sit primus gradus, ut ait Cajus in l. i. ff. h. t. Ratio hujus differentię, quia gradus ex generatione, ut explicabitur inf. in §. *hactenus, h. tit.* Inter fratres igitur & sorores, quia non est ge-

est generatio gradus esse non potest. Quare ut in transverso limite gradus reperitur, querenda est generatio, id est, ascendendum ad eos, à quibus fratres sunt generati, ut sunt pater & mater, qui sunt primi gradus, unde ad fratrem & sororem statim pervenitur & fit secundus gradus, sed de ea re in d. §. *hactenus*. Sunt & aliæ differentie directi limitis & transversi, quod ad effectum cognationis attinet, ut cum dicitur nuptias prohiberi in directo limite in infinitum, in transverso tantum in certis personis. Sic in hereditatibus prima habetur ratio directi limitis, id est, liberorum & parentum, postea transversi, ut est cognatorum. Sic in directo limite major debetur reverentia, quam in transverso *l. Quique. 4. & 5. ff. de in jus vocan.* Hic autem maxime differt jus Canonicum posterius à jure civili. Nam jure Canonico transversus limes & ordo etiam primum gradum habet *l. ad sedem. 3. §. q. 5.*

§. Primo gradu.

Paulus in *l. ult.* non tantum gradus, sed etiam personas, quot sub unoquoque gradu esse possint, enumerat diligentissime, quarum personarum nos tantum indicabimus numerum. Nomina quoque sive vocabula, quod tamen est perdifficile, ut ait Imp. in d. §. *hactenus inf. h. c. ut.* propria singulorum quatenus fieri poterit indicabimus. Quod ad nomina attinet. Primi gradus ea extant in omnibus linguis & satis sunt nota, ut Pater, &c. Sed tamen nomen filii in jure nunc latius patet. & non tantum filium sed etiam nepotem complectitur, nunc angustius tantum de filio dicitur *l. Liberorum. 220. ff. de verb. sig.* Verbum autem *Parentis* in jure semper est generale, id est, & patrem & avum & ultiores complectitur, quamvis ultra triavum qui sunt non jam parentes sed *Majores* appellentur. Quemadmodum & liberorum nomine dicuntur usque ad Trinepotem, ultra hos *posteriores & posteri* vocantur, ut ait Paul. in d. *l. ult. §. parentes. 7. ff. h. t. & l. Appellatione 51. ff. de verb. sign.*

§. Secundo.

Hic gradus habet personas duodecim, ut est Avus paternus & maternus. Avia paterna & materna, sic & nepos &c. Nomina hujus quoque gradus fere extant in omnibus linguis, verum *Nepos* vocabulum latine proprie sumitur de hoc gradu & nunquam aliter. Sunt tamen qui nepotem etiam usurpent pro eo, qui latine dicitur fratris filius, sed non recte ut docebimus *mox vers. 5.* Quod ad nomina fratris & sororis attinet, *frater* in jure quasi fere alter & *soror* quasi *seorsim* sive *soisam nata* dicitur. Sunt autem fratres vel ex utroque parente, vel ex altero tantum, Et hi vel

T t 2

ex

ex patre tantum, qui latinè nunc *Consanguinei* dicuntur, nunc *Germani*, græce ὁμοπατέριοι vel ex matre tantum qui latinè *Uterini*, græce ὁμομήτεριοι. De consanguineis dictum est sup. ad tit. de legit. agn. success. De Germani vocabulo ita Cornelius Nepos in vita Cymonis. *Habebat, inquit, in matrimonio sororem germanam Elpinam non magis more quam amore ductus.* Nam Atheniensibus licet eodem patre natas uxores ducere. De Uterinis est l. pen. & ult. C. de legit. hered. l. Fratres. 27. C. de inoffic. testam. Et hos ex altero parente fratres Germanice Halb-Brüder, ut ex utroque Gezwette Bruder vocamus, latini & Græci carent nomine. Fratris quoque nomen Patruelibus sive consobrinis accommodatur, quo interdum fratres Patruales dicuntur l. 1. §. Quarto. 6. l. ult. §. Quarto. 15. ff. h. t.

§. Tertio.

Sub hoc gradu continentur personæ triginta duæ, teste Paulo in d. l. ult. §. tertio gradu. 14. ff. eod. Nomina autem optimè distinguuntur latino sermone, aliis linguis non item, de quibus nominibus mox singulatim.

Ex transverso fratris.] Apud Græcos hi proprium habent nomen & fratris filius ἀδελφιδεύς & fratris filia ἀδελφιδῆ eleganter dicuntur, Romani carent proprio nomine inquit Paul. l. ult. ff. eo. quidam tamen eos vocant Nepotes, alii nepotes ex fratre non recte Nam nepos ex fratre non est fratris filius, de quo hic, qui est in tertio gradu, sed est is qui ex fratris filio nascitur & est in quarto gradu l. Sunt autem. 7. ff. de legit. tut. §. 1. sup. de legit. agnat. tutela. De quo nepote fratris inf. vers. quarto gradu. De Græcis nominibus videatur Pollux in ἐνομαστικῶ Græco lib. 3. cap. 2. quæ quidem nomina Græca ἀδελφιδεύς & ἀδελφιδῆ, id est, fratris filius & filia diligenter notari debent & distinguere à Consobrinis. Nam hi sunt in quarto, ἀδελφιδεύς in tertio gradu, qua in relapsi sunt D. Ambrosius, Erasmus, Valla, Gelenius, Haloander, &c. Ilidorus tamen lib. 9. ἐτυμολογικῶν cap. 6. ait filios sororis latinè dici fratruales, sed eo verbo non utimur.

Et convenienter.] Id est, ut fratris filius est in tertio, ita & Patruus; Nam hæc duo verba sunt inter se Relata, Patruus est Patruus fratris filio, & fratris filius est patruo fratris filius. Hæc autem nomina nullo sermone tam bene distinguuntur atque latino. Nam & Græci Patruum & avunculum uno nomine θείον, sed adhibito verbo distinguunt πατρῶον & μητρῶον, ut & hic scribi debet qui Græcè πατρῶος, & mox qui Græcè μητρῶος. Nam hæc verba, qui Græci πατρῶος ἀδελφῆ vocatur, sunt inducenda & delenda auctoribus libris omnibus manuscriptis.

Quar-

S. Quarto gradu.

Sub hoc sunt personæ octoginta, quæ enumerat Paulus in d. l. ultim. §. quarto. 15. ff. h. t.

Ex transverso fratris.] Cur hi sint quarto gradu, ex tabula facile cognoscitur. Nam ut ἀδελφιδόου fratris filius est in tertio, ita fratris nepos, ut in quarto sit, necesse est. Sic autem fratrum aut sororum nepotes neptesque dici & intelligi debent non tantum in jure, sed etiam apud Oratores ut apud Sueton. in Cali Cæsaris testamento instituti dicantur sororum nepotes.

Et convenienter patruus.] Hos esse in quarto gradu, intelligitur ex eo, quod præcedit de fratris nepote, sunt enim hi inter se comparandi, ut fratris nepos sit patruo magno fratris nepos, & contra dinumeratio sit hunc in modum: Sit Titius de cujus cognatione queratur, id est, quo in gradu sit ipsi patruus magnus, sumendus est primo pater Titii, qui primus est gradus, deinde avus qui secundus est gradus, postea proavus qui tertius est gradus, & tandem à proavo in latus deflectendum, ad fratrem avi, id est, patruum magnum: qui patruus magnus, id est, est avus Titii frater. Et avus ipse Titii filii sunt proavi, qui quartus est gradus.

Consobrinus Consobrina.] Quinque hic sunt vocabula diligenter distinguenda. Consobrinus, Patruelus, Amitinus, proprior sobrino & sobrinus, de duobus posterioribus inf. ad vers. quinto & ad vers. sexto. Hic de tribus aliis, quia ad eundem quartum gradum pertinent. Ergo vel duorum fratrum vel duarum sororum vel fratris & sororis. Filii filiarum omnes uno nomine latine Consobrini & Consobrinas dicuntur, Græce ἀνεψιοὶ & ἀνεψιῖαι & ἐξαδελφοί, interdum περαιτέρω ἀδελφοί, Gallice Consins germains l. i. §. Quarto. 6. & l. ult. §. Quarto 15. ff. h. t. Proprie tamen duorum fratrum filii fratres patruales & filiarum sorores patruales dicuntur d. §§. Paul. lib. 4. sent. tit. 10. ut ex duabus sororibus Consobrini quasi Consororini, ut hic ait Imp. ex Paul. d. §. eod. Amitini autem sunt ex fratre & sorore generati, proprie tamen amitinus est amitæ filius, ut amitina amitæ filia, ut generaliter fratris & sororis filii inter se vocantur amitini: proprie tamē fratris filius, sororis, id est, amitæ suæ filium amitinum vocat, ubi amitæ filius alterum, id est, fratris sive patrui filium vocat consobrinum. Et hoc est quod ait Imp. amitæ tuæ filii consobrinum te appellant & Paul. lib. 4. sent. amitinum proprie esse ait amitæ filium.

S. Quinto.

Sub hoc gradu personas 184. enumerat Paul. d. l. ult. §. Quinto. 16. ff. h. t. Nomina tantum extant in lingua Latina, in aliis linguis non item.

Ex transverso fratris.] Hi carent nomine ut & priores fratris.

T. 3

tris.

eris filius in tertio, fratris nepos in quarto, & hic fratris pronepos in quinto.

Et convenienter propatruus.] Ut enim avi frater id est, patruus magnus est in quarto, ita & proavi frater, qui latine propatruus & interdum patruus major dicitur, ut in quinto sit necesse est *d. l. ult. § Quinto. 16. ff. eod. d. l. 1. § Quinto. 7. ff. eod.*

Propior sobrino, propior sobrina] Sic legendum hoc loco, ut habent libri veteres, dicitur tamen & propius sobrinus & in multitudine propius sobrini, *l. Sexto. 3. in fin. pr. ff. h. tit.* & apud Festum in verbo propius sobrino. Dicitur denique & propius sobrinus Paulo *lib. 4. sent. tit. 11 § 1.* Sed hæc duo propior sobrino & propior sobrina sunt usitata. Nam & apud Tacitum *lib. 1. annal.* Lepida dicitur propior sobrina Agrippinæ, ubi tamen vulgo prior sobrina non satis emendatè dictum est. Quis autem sit propior sobrino exponit hic Imp. est, inquit, patruus magni, & c. filius. Ut & Cælius definit *l. 1. § ult. h. tit.* Ulpia ita: propior sobrino est, inquit, patruus ejus de cujus cognatione queritur, consobrinus *l. Hoc est. 2. ff. eod.* Aelius Gallus vetus J.C. apud Festum ita definit, propius, inquit, sobrino est consobrini mei filius & pater mei consobrinus: non tam rectè, nam propior sobrino differt à consobrini mei filio. Est enim proprie patris mei consobrinus, verum qui mihi est propior sobrino, ei ego sum filius consobrini & contra. Impropiè tamen etiam consobrini mei filius interdum dicitur propior sobrino, ut apud Festum *d. loco & in l. Cum propiorem 2. C. unde legitimi.*

§. Sexto gradu.

Sub hoc gradu personæ continentur 448. ut exponit Paul. *d. l. ultim. § sexto gradu ff. h. tit.* Nomina autem latine in hoc tantum gradu extant in septimo & ulterioribus non extant amplius. Dicitur autem Tritavus quasi tertius avus, ut inquit Paul. *d. §. 6.* Qui autem hic dicuntur Abpatruus Abamita, & c. aliàs dici solent patruus maximus, amita maxima, ut & Paul. *d. §. 6. vers. Hos omnes,* inquit, quos à patruo maximo posuimus, quidam his nominibus designant, abpatruus abavunculus, & c. rectè autem Imp. Et convenienter. Nam ut sup. ita & hic abpatruus, & fratris abnepos inter se sunt relati, id est, quos ego appello abpatruos, abavunculos abamitas, abmaterteras, illi me demonstrant fratris sororisque abnepotem ut ait Paul. *d. vers. hos omnes.* Unde & intelligitur cur hi sint in sexto gradu: Ea autem verba, quæ hic sequuntur in libris vulgo impressis (item propatruus proamita, & c. usque ad verba item sobrini) quia in libris manuscriptis & in Græco Theophili textu non reperiuntur, videntur inducenda, maxime quia illud item propius sobrino, & c. nusquam in jure reperiatur, horum tamen loco verborum quidam alia supponunt hæc: item *fratris, patruus, sororis, patruus, consobrinus.*

fratris, consobrine amittunt, amittunt nepos, neptis, Item propitruus, proamita, proamita, proamita, sed sine auctoritate veterum librorum nihil vel delendum vel inculcandum. Recte autem sequitur. Item sobrinus, sobrina, id est &c. Nam sobrinus latine sunt duorum consobrinorum inter se filii, utque inter se sobrinos appellant, sed ubi ex consobrinis alter non habet liberos, alter habet, tum is qui non habet filius ejus qui habet est propior sobrino: Et ipsi sunt sobrini & qui non habet ut ait Paul. d. §. 6. sic & pater sobrini mei mihi est propior sobrino, hoc est, in quinto gradu mihi est pater, cum ejus filius mihi sit in sexto & nomine sobrinus. Græce δὲ ἑξῆς ἀδελφοὶ & δούτεροι ἐξ ἀδελφοὶ dicuntur sed non satis eleganter.

§. Hactenus.

Imperator hoc loco sex tantum gradus eorumque nomina exponit, quod item facit & Paul. lib. 4. sent. tit. 11. Cujus autem lib. 3. etiam septimi gradus meminit, & Paul. l. ult. §. Septimo. 18 ff. eod. etiam personas septimi gradus enumerat 1024. Ratio autem cui sex tantum gradus ponantur hæc est, quia ulterius non reperiuntur nomina, ut ait Paul. d. lib. sent. d. 11. in fin. Et sane persona septimi gradus nullæ proprium habent nomen etiam latine, ut & Paul. testatur d. §. ult. l. ult. ff. h. tit. & §. parentes. Nam ultra Tritavum non habent speciale nomen, sed majores & posteriores vocantur, ut à latere ferè communi nomine sobrinorum dicuntur, ut ex Trebatio ait Paul. d. l. ult. ff. h. tit. An autem plures quam septem gradus cognationis reperiuntur dubitari potest Nam J. C. Modestinus in l. Non facile. 4 ff. de grad. negat plures reperiri. Rationem adjicit, quia ultra eum ferè gradum rerum natura cognatorum vitam consistere non patitur. Contra tamen etiam octavus & decimus gradus reperiuntur l. Octavi gradus. 9 ff. unde cognati. Et inf. de bon. possess. Sed dicendum quoad jus cognationis sive sanguinis, id est, cognationem naturalem non facile quem excedere septimum gradum; quoad agnatos sive jus agnationis id in infinitum porrigi etiam in vigesimum gradum. Differentia est hæc ratio inter agnationem & cognationem, quia cognatio sit naturalis, agnatio civilis. Natura autem jus sanguinis paulatim minuitur, & citra septimum gradum videtur extinguui. Et hoc est quod indicat Modest. in d. l. Non facile. 4 & ait Isidorus lib. 9. Etymologicon cap. 6.

Nam ex his.] Exponit hinc rationem dinumerandorum graduum in agni regula quæ dicitur *Gener it a persona adicere gradum*, id est, tot esse gradus, quot sint generationes, sed de hac regula & aliis ut & de tabula ad rationem dinumerandorum graduum necessariis mox ad fin. tit. explicabitur.

§. Agn.

S. Agnationis quoque.

P Ut ut generata persona gradum adjiciat. Præterea expositio sex priorum graduum ad jus cognationis sive sanguinis maximè pertinet. Nam agnationis longè plures sunt gradus, qui tamen eadem ratione numerantur *ut sup. d.*

Ideò necessarium duximus.] Tabella Justiniani intercudit. Reperiuntur tamen veteres Schematismi graduum aliquot de quib. Cujac. *lib. 6. obs. cap. ultim.* sed & de his inf. Id notandum differentiam graduum hîc ab Imp. perfectissimè explicari.

Illud certum est.] Non rectè vulgo hîc notatur *tit. de servili cognat* nam & omnes liberi manuscripti repugnant, in quib. est unus hîc titulus *de grad. cognat.* & perspicuè id evincitur per § *Repetitis inf. h. r.* qui certe ad *tit. de grad.* pertinet Deinde ut *sup. tit. de nuptiis.* post nuptias liberorum hominum subjicitur § *illud certum est*, de nuptiis servorum. Ita hinc post cognationem liberorum subjicitur item § *illud certum est de servili cognatione.* Præterea & in *Ulp. l. 1. §. pertinet. 2. ff. unde cognati.* post successionem liberorum huic tit. subjicitur de successione servorum. Summa autem & sententia hujus § hæc est, Servilis cognationis jure veteri in successione liberorum nullam habitam rationem; jure novo, id est, constitutione Justin. eam haberi, sive eatenus ut liberi parentibus succedant, & non tantum parentibus, sed etiam ipsi inter se excluso patrono.

Ad serviles cognationes.] Ait edictum Prætoris *de bonorum possessione unde cognati*, non pertinere ad servos, de quo sic *Ulp.* Pertinet autem hæc lex, inquit, ad cognationes non serviles *l. 1. §. Pertinet. 2. ff. unde cognati.* Ratio hîc subjungitur. Nam, inquit, nec ulla, & ut ait *Ulp.* *nec enim facile ulla servilis videtur esse cognatio*, ut ipse loquitur *Ulp. tit. 12. & Paul. in l. ult. §. Non parcimus. 5. ff. de gradib.* Ad leges, inquit, serviles cognationes non pertinent, quare neque servus ulli succedit, neque ullus servo, *l. Servus. 4. C. communia de successio- nib.* Jure tamen veteri, quo ad nuptias, est aliqua servilis cognatio §. *illud certum sup. de nupt.* Ratio autem differentie, cur in nuptiis servilis cognationis ratio habeatur, in successione non item, hæc est: quia in nuptiis spectatur jus naturale, in successione civile *l. Adopt. 14. §. idem tamen 3. ff. de ritu nupt.* Notum est autem servos jure quidem civil. pronullis haberi, non item jure naturali, *l. Quid attinet. 32. ff. de divers. R. I.*

Sed nostra constitutione.] Ea est *l. ult. C. de bonis libert. & jure patron.* sed vulgo desideratur, ut græca, ea tamen integram habet *D. Cujac.* ut ipse testatur *lib. 8. obs. cap. 32. in fin.* De qua constitutione *inf. §. sed nostra constitutio* *tit. prox*

Consortio.] Sic eleganter nuptiæ servorum vocantur *Consortium & Consu-*

*Concubinum. l. Cum ancillis. 3. C. de incest. nupt. Paul. lib. 2. sent. tit. 30. l. Libero-
rum 220. § sed & Pappus. 1 ff. de V. sig. Notandum & illud, liberum in singu-
lari numero hic poni, de quo d. sup. § illud quoque per quas person. nob. adquir.*

Sive ex aliis nuptiis. } Verbum *nuptiis* tollendum est, tum quia absit &
veteribus libris, tum quia illud ex aliis respondet priori huic. ex eodem,
quali diceret Imp. sive ex eodem patre. sive non ex eodem patre, sed ex aliis
diversis, ut quidam sint ex eodem patre & ex diversa matre, vel ex matre ea-
dem & diverso patre, ut rectè hic notavit Cujac.

§. Repetitis.

A It Imp. ex prioribus tit. & maximè hoc de gradibus hoc intelligi in
succellione ab intestato, non semper proximum gradum præferri ul-
teriori, sed interdum contra fieri, ut remotior potior sit proximior,
docet hoc duobus exemplis, primum ex capite sive ordine suorum, deinde
ex capite sive ordine agnatorum. De priore mirum non est. Nam in primo
capite sive suorum, non habetur ratio gradus, sed tantum, ut sit suus, ut pro-
nepus si suus fuerit, quamvis tertio sit gradu, excludit patrem qui est in pri-
mo, quia non est suus. De secundo capite sive ordine qui est Agnatorum
magis est mirum. Nam in hoc ordine gradus ratio habetur ex l. 12. tab. *Aгна-
tus proximus familiam habeto. § si plures. 5. sup. de legit. agnat. success.* Quare di-
cendum in hoc ordine agnatorum semper proximior præferri. Sed tamen
si agnatus cum cognato concurrat, agnatum cognato licet proximior, sem-
per ferè esse potior, uno scilicet casu excepto. quo frater emancipatus, id
est, cognatus concurrat cum fratre non emancipato, id est, agnato, & unus
succedunt ex nova constitutione Anastasii §. 1. *sup. de success. cognat.* Sed ho-
diè novissimo jure ex Nov. 118. quo jura agnationis & cognationis sunt ex-
æquata. dicendum agnatum non amplius præferri cognato sed generaliter &
semper verum jam esse in agnatis & cognatis proximior esse potior.

Vera ratio dinumerandorum graduum certis Re- gulis comprehensa.

R Ecce & ordine facturum me putavi, si ipsam viam & rationem dinu-
merandorum graduum prius, postea tabulam ipsam exponam. Vi-
detur autem sex Regulis ipsa ratio comm. odissimè contineri, qua-
rum:

Prima hæc est: Semper ponendum esse aliquem, de cujus cognatione queritur,
sive quæritur quoto quaque persona sit gradu, ab eo incipiendum de cujus
cognatione queritur, quam Reg. adfert Paul. l. pen. ff. de grad. Vulgo is ita poli-

Vu

tus

tus *Petrucius*, dicitur; à D. Balduino *Hypotheticus*; ab Hotomanno *Titius*; in veteribus *quodammodo*, Ego; à Jctis veteribus dicitur *is de cujus cognatione quaeritur*. Sic enim eum vocat Ulp. l. *Hoc est*, 2. ff. de grad. cogn. & Paul. *decies in una lege l. ult. ff. d. tit.* Quæ quidem regula est velut basis & fundamentum hujus rationis, in qua quia veteres, ut Canonistæ non satis attentè versati sunt, in magnos errores inciderunt. Nam etsi in arboribus suis Petrutium suum depingunt, ejus tamen rationem non habent cum ad rem ventum est; non enim incipiunt à Petrutio, id est, ab eo de cujus cognatione quaeritur, quod vult hæc regula, sed incipiunt à primo stipite sive parente, verbi gratia, si quaeratur de duobus fratribus quoto in gradu unus sit alteri, incipiunt illi à patre ut à communi stipite, Jcti incipiunt à fratre altero ut ab illo de cujus cognatione quaeritur.

Secunda regula est hæc: *Generata persona gradum adjicit*, sive *Tot sunt gradus quot Generationes*. §. *hactenus hoc tit.* Et hæc quoque regula maximi est momenti, quæ quia & ipsa à Canonistis male fuit accepta, factum quoque fuit, ut in graviores ii errores inciderint. Non enim ita hæc regula accipi debet, ut quot sint personæ tot sint gradus, sed ut quot sint generationes, tot sint gradus, singula enim generationes duas personas continent. Hujus quoque regulæ ignorance est factum, ut gradus ab his constituantur, ubi nulla est generatio, ut inter fratres nulla est generatio, & tamen à Canonistis frater fratri in primo gradu esse dicitur. Quare ex hac regula notandum, ubi non est generatio, ibi nec esse gradum, quæ causâ etiam est cur in affinitate propriè nulli sint gradus, quia nulla generatio.

Tertia regula est: *Ad proximum, de quo quaeritur, perveniri non posse, nisi per eos transitum fuerit ex quibus nascitur*. Hanc regulam adfert Paul. in l. *ult. m. §. quinto gradu ff. h. t.* Ratio hujus regulæ ex priore sumenda est, quia scilicet gradus ex generatione æstimentur, verbi gratia, si quaeratur quo gradu mihi sit frater, transeundum est per eum ex quo nascitur frater, ut est pater, sic si quaeratur quo in gradu mihi sit patruus, transeundum est per eum ex quo nascitur patruus, id est, avus meus, patruus mei pater, & hanc quoque regulam ignorarunt Canonistæ.

Quarta regula: *Transitum hunc sive progressum esse duplicem, directum & transversum, ut & duo sunt limites cognationis*. Et in directo quidem limite sursum aut deorsum rectè per singulas generationes progressum esse faciendum, factò initio ab eo de cujus cognatione quaeritur, ut in prima regula, quod est facillimum. In transverso ita progrediendum: Primum ut recta sursum in directo limite quaeratur communis auctor sive Princeps familiæ & generationis. Deinde ab eo auctore per obliquum deflectatur ad illum de quo quaeritur, quod est difficilius, ut ait Paul. l. *ult. §. sunt & ex laterib. 8. ff. de grad.* Ubi hanc ipsam regulam Paul. adfert verbi gratia, si quaeratur de Consobriño quoto ille mihi sit gradu, primum à me, id est, ab eo de cujus cognatione quaeritur.

cognitione queritur, facto initio, pergendum est primò sursum in directo limite, id est, ad patrem meum qui primus est gradus, inde ad avum qui est secundus. Hic pater quia auctor est proximus cognitionis inter me & consobrinum, ab eo deinde statim deflectendum est, & non ulterius ascendendum, deflectendum, inquam, ab eo ad fratrem qui tertius est gradus, sive ad patrum meum fratrem patris, inde tandem ad patrum filium pervenitur, id est, consobrinum qui quartus est gradus.

Quinta regula: *In directo limite initium dinumerationis duci à primo gradu, in transverso à secundo. §. i. h. t. l. i. §. i. ff. cod. rationem hujus regulæ exposuimus ad d. §. i.* At Canonistæ etiam in transverso limite incipiunt à primo, contra naturam.

Ultima regula: *In directo limite duas esse lineas superiorem & inferiorem in transverso unam duntaxat* ut disertè indicat Imp. *vers. ex transverso & Paul. in d. l. ult. ff. eod.*

Et his jam regulis commodissimè stemma sive descriptio graduum sumi ac delineari potest. Et si autem olim ab Imp. hic in Inst. stemma propositum fuit, id tamen planè perit, neque ullus tam verus Codex reperitur, in quo stemma Justinianum extet. Superfunt tamen aliqua stemmata antiqua, ex quibus unum in lucem protulit Cujac. *in observation.* Recentiores maximè Canonistæ stemmata valdè difficilia & intricata confinxerunt. Arbores ipsi vocant, de quibus Oliverius Textor in Commentario ad tit. *inst. de grad. cog.* Verum eorum errores primi detexerunt Francisc. Hotom. & Antonius Contius uterque in singulari libello de gradibus cognitionum, & stemma uterque novum descripsit, quod propius ad regulas juris civ. & stemma Justinianum accedat. Eos nos imitati, hoc stemma hic subjecimus, in quo id tantum ab eis variamus, quod illi transverso limiti duo latera sive lineas, nos unum latus: Illi transversi limitis principium adjungant patri, nos avo. Ratio nostra de priore quidem dicta est *sup. in regula*, de altero hæc est, tum quia, qui ejusdem sunt gradus comparati & conjungi debeant, tum quia Paul.

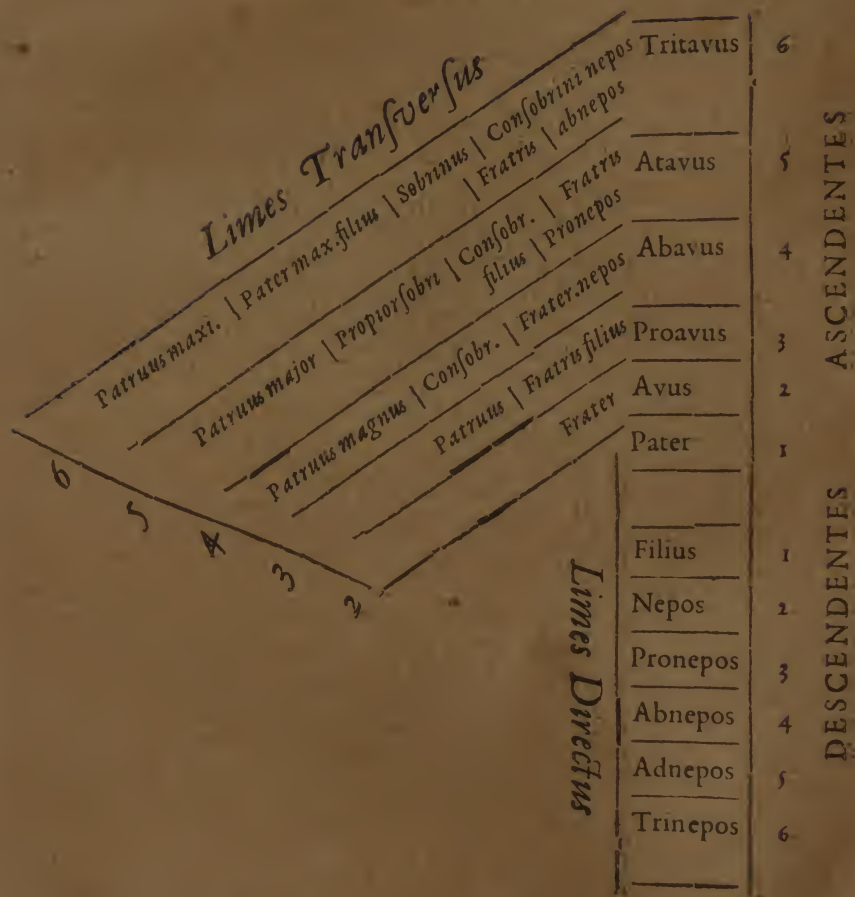
ipse ordinem stemmatis ita describat *l. ult. §. Quarto. ff.*

de grad. cogn.

Uu 2

TABU.

TABULA GRADUUM COGNATIONUM.



*De successione Libertorum. Titulus VII.
aliàs VIII.*

Sequuntur sex tituli proximi, de quibus quia nostra ætate aut nullus aut perexiguus est usus, nos summatim tantum explicabimus. Ergo his duobus prioribus titulis de successione libertorum agitur, de qua latius in Pandectis lib. 37. tit. 14. de jure patron. & 6. seqq. & in Cod. lib. 6. tit. 3. de oper. libert. & 4. seqq. Ordinis autem hæc est ratio, ut quia hereditas sive successio vel est ingenuorum, vel Libertinorum, exposita hactenus successione ingenuorum: proximè jam sequatur explicatio de successione libertorum. De hac autem quatuor jura hic spectantur. Primum est lex. 12. tab. Secundum est ex Edicto Prætoris. Tertium est ex lege Pappia. Ultimum est ex constitutione Justiniani. De primo, id est, 12. tab. videatur *Ulp. tit. 27. & in frag. ver. ICC. tit. 16. & hic*. Videantur etiam Balduinus & Hoto. in Commentariis, ad leg. 12. tab. De edicto Prætoris idem *Ulp. in d. tit. 17. & totus tit. 11. de jure patronatus*. De lege Pappia, quæ lex fuit celeberrima; & nunc lex Pappia, nunc lex Pappia Pappia, nunc lex Julia dicitur, olim multi jurisconsulti, quorum nomina extant in Indice Pandectarum, hodiè scripsit Baldui. in lib. ad leges de jure civil.. Dicitur autem lex Pappia Poppæa quia sit lata à Coll. M. Pappio & Q. Poppæo, Anno urbis 761. Imperante C. Julio Octaviano Augusto, unde & Julia interdum dicitur. Postremò de hac successione libertorum lata est lex sive constitutio Justiniani valde prolixa, quæ lex desideratur in C. sub tit. de bonis libert. & de jure patron. & est l. ult. ejus tit. Extat ea tamen hodiè lib. 49. βασιλικῶν tit. 3. teste Cujac. lib. 8. obs. cap. 2. in fi. & lib. 17. obs. cap. 13. Summa quoque ejus constitutionis hic exponitur, eaq; hæc est, libertus vel est centenarius vel non est. Centenarius is dicitur, qui centum aureos id est, 200 daleros Philippicos in bonis habet; Aureus enim, qui & solidus & græce χρῆσός & à posterioribus græcis νόμισμα dicitur valebat viginti quinque denaris, id est, centum sestertiis, teste Dione. lib. 55. & d. est § nos aut. 1. sup. de acul. tut. vel decedit libertus factò testamento vel intestatus. His duabus distinctionibus præmunitis si libertus minor est Centenario & decedit testatus, tum patrono nihil debetur ex hereditate liberti; si decedit intestatus tum patrono tota liberti hereditas debetur, uno casu excepto, puta si libertus relinquat liberos vel patrem aut fratres, §. hos enim sup. de grad. cog. tit. Nam hoc casu nihil debetur patrono. Quod si libertus est Centenarius, hic rursus distinguendum: vel enim is liberos habet, vel non. Si liberos habet semper excluditur patronus, tam ab intestato, quàm ex testamento. si non tum ex testamento quidem tertia tantum pars, ab intestato vero tota liberti hereditas patrono debetur.

Vu 3

De

De adsignatione libertorum. Tit. VIII. alias IX.

Quia patroni liberis eo mortuo per æque debetur successio liberti atque ipsi patrono, rectè & ordine hic de assignatione agitur. Nam per eam fit ut ea pluribus patroni liberis unus tantum succedat liberto: is scilicet cui est libertus assignatus à patre, id est, quem pater aut scriptis aut verbis declaravit, ut se mortuo ipse solus libertus sit patronus, hæc enim testificatio sive attributio assignatio liberti dicitur *l. Assignare. 107. ff. de V. sign.* Patri autem hæc assignandi potestas SC Claudiano data est, quod factum est tempore Imp. Claudii Velleio Ruffo & Ostorio Scapula Coll. sic enim hic legendum *in fin. tit. ex f. i. s. i. s. capitolinis.* Verba ejus SC. & pulchra interpretatio extat *in l. 1. c. totor tit. ff. de assignat. libertorum.*

De bonorum possessionibus. Titulus IX. alias X.

Dictum est sup. ad tit. de hered. quæ ab intest. def. ex Ulpia. *tit. 16. frag. vet. ICC.* Hereditatem sive successionem omnem vel esse ex jure civ. vel ex jure Prætorio. De priori hætenus dictum, nunc de ea quæ est juris Prætorii. Sed breviter; quia nostris moribus non magnæ ejus est utilitas, ut *inf. dicitur.* Et primum de nomine, quod nec lingua Germanica nec aliæ vulgares habent, quia & rem vix agnoscunt. Græci quoque veteres nomine carent: posteriores qui jus Romanum Græcè verterunt, solent vocare διακατοχὴν ut ipsa possessio dicitur κατοχή. Definitur ab Ulp. *l. Bona. 3 § Hereditatis. 1 ff. cod.* Est inquit jus (scilicet prætorium) persequendi retinendique patrimonii sive rei quæ cujusq; cum moritur fuit ac bonorum possessor potest persequi sive petere (si ab aliis possideantur) aut retinere per exceptionem (si ab ipso possideantur & ab aliis petantur) omnia quæ defunctus habuit. Petit autem ea non per bonorum possessionem, sed actione quæ dicitur possessoria hereditatis petitio. De qua est *tit. 7. de poss. hered. petit.* Retinet, ut dixi, per exceptionem, idemque potest heres, id est, res omnes defuncti & actione scilicet petitione hereditatis petere ac persequi & retinere exceptione, quare hæc definitio ex legibus dialecticis non satis exquisita videtur, nisi addas prætorium. Sic autem ea verba *persequendi retinendique patrimonii*, sine dubio intelligi debent, quantumvis Interpp. mirè de iis certent ac laborent.

Divisiones autem præcipuæ sunt tres, prima hæc est: Bonorum possessio vel est ex testamento & hæc sunt duæ, una secundum tabulas, altera contra tabulas; vel ab intestato & hæc olim erant octo, hodiè sunt quatuor, *Unde liberi, unde legitimi, unde cognati, & unde vir & uxor* & novissimo jure *ex Nov. 118.* tantum sunt tres, unde liberi, unde legitimi & unde vir & uxor.

Alteræ

Altera divisio est hæc: Bonorum possessio alia est edictalis sive ordinaria, alia decretalis sive extraordinaria. Edictalis est ea, quæ ex edicto prætoris perpetuò competit, ac simpliciter, id est, sine causæ cognitione petitur, *l. ult. C. hoc tit.* Decretalis est, quæ non simpliciter sed pro tribunali sive causâ cognita à prætore decernitur. Id enim in jure Decretum dicitur, quod pro Tribunali causâ cognita à Magistratu redditur. Edictales hujusmodi sunt illæ sup. expositæ. Decretales autē duæ tantum, una quæ ventri datur, altera quæ dicitur Carboniana; De quibus extraordinariis sive decretalibus bonorum possessionibus videantur *tit. de vent. in posses. mitten. & tit. de Carbon. edicto.* Utraque tamen hæc extraordinaria ad ordinariam contra tabulas ferè pertinent, id est, utraque est quædam contra tabulas sive extraordinaria bonorū possessio contra tabulas. *l. Carbonianū. 3 ff. de carbo. edic. l. 1. de vent. in spec.* Sunt & aliæ duæ, quæ huc referri possunt, ut extraordinariæ: Una est quæ dicitur præparatoria querelæ de inoffic. testam. *l. Quemadmodum. 7. & Papinianus. 8. ff. de inoff. testa.* Altera est bonorum possessio ex nova lege, de qua *hic in §. 7.* Et ea quæ diximus de hac divisione perspicuè probantur. *l. 1. §. decretalis. 7. ff. de success. edict. l. 1. tit. 2 §. dies. 1. ff. quis ordo in bonorum poss. l. Carbonianū. 3 §. ult. de carbon. edic. l. 1. §. & generaliter. 1 §. l. Vbi cūq. 7. §. 1. in fin. ff. de vent. in poss. mitt. l. Cum quidam 30. ff. de adq. her. Accurs. & reliqui gloss. hanc divisionem recipiunt quidem, sed pessimè explicant; Nam illis una eademq; bonorum possessio est & edictalis & decretalis: Edictalis quidē quatenus à mortuo prætore, ut loquuntur, decretalis vero quatenus à vivo conceditur, verbi gratia, bonorum possessio contra tabulas quæ datur liberis emancipatis præteritis antequam petatur à magistratu, est, inquit, edictalis, petita est decretalis, quod est falsissimum. Nam sequeretur has partes tempore tantū differre non veritate & substantia, quod vidit & Valent. Forsterus in tractatu de successione ab intestato. Sed idem non rectè hanc totam divisionem repudiat, ut nullo jure fundatā. Deinde id decretale sive decreto fieri in jure dicitur, quod à magistratu sit pro tribunali; at Bonorum possessio non pro tribunali, sed plerunque de plano agnoscitur, §. ult. h. t. (erravit hic Klingius, Lagus & Schneiduinus.*

Est & tertia divisio, qua bonorum possessio alia dicitur esse cum re, alia sine re. Cum re est ea si is qui eam accipit, bona cum effectu retineat. Sine re est ea, cum alius jure civili evincere hereditatem possit, ut est sius heres, ita definit Ulp. *lib. reg. tit. 28. §. bonorum secundo, ita & in l. Filiis. 25. C. de inoffic. testam. l. Postumus. 12. ff. de injust. rupt. & irr. test. l. ult. ff. si tab. testam. null. extab.* verbi gratia, Filius exheredatus à patre solet accipere bonorum possessionem præparandæ querelæ. *l. Postumus. 6. ff. de inoff. test.* qui si nihil obtineat per querelam, bonorum possessio ei erit sine re.

Quantum caput (nam adhuc de ordine, de vocabulo, de definitione ac divisionibus explicavimus) pertinet ad singulas species bonorum possessionis, sed de iis in textu.

Sextum

Sextum est, De modo ac tempore petendæ five agnoscendæ bonorum possessionis. Quod ad modum attinet, unus est vetus alter est novus; Vetus erat sollemnis, quo certis & sollemnibus verbis à Magistratu, eoque majore, id est, apud quem erat legis actio, bonorum possessio erat petenda. Novus ab Imp. Constantino introductus est, quo apud quemlibet Magistratum, non sollemnibus verbis, sed quibuslibet, five potius quolibet indicio voluntatis petitur aut potius agnoscitur & acquiritur bonorum possessio *l. ult. C. qui admitti ad bon. posses. poss. §. ult. inf. h. tit.* Quod ad tempus attinet, nihil in eo variatum: nam & olim & hodiè centum dies petendæ bon. Possessionis à prætore sunt præscripti, exceptis parentibus & liberis, quibus annus conceditur, id est, largius tempus, ut inquit Ulp. in honorem sanguinis *l. 1 §. largius. 12. ff. de successor. edict.* Et hac quoque in re prætor, ut aliàs, jus civ. secutus est. Nam & hereditas, quæ est civilis, plerumque intra centum dies adiri aut cerni debebat teste Ulp. *tit. 22. in lib. regul.* Et si novo jure aliud tempus hereditati ad eundem præscriptum sit *l. ult. C. de jure delib.*

Postremò breviter videndum de origine & usu bonorum possessionis. Et origine quidem est juris Prætorii, five inventa & introducta est à prætore, ut ait Imp. initio *hujus tit.* Ulus ibidem exponitur his verbis: Emendandi juris veteris gratia, sed dicendum non tantum emendandi five corrigendi juris civ. sed etiam tuendi & confirmandi gratia, inductas esse bon. possessiones, ut secundum tabulas, *vers. aliquando* & unde liberi, ac unde legitimi. Reliquæ verò corrigendi, impugnandi & supplendi juris civ. quod & strictum & durum fuit, ut contra tabulas, unde cognati, unde liberi, unde vir & uxor & extraordinariæ. Quæri autem solet ab Interpp. de usu bonorum possessionis & necessitate: Quæ de re ita breviter definiendum, cum ex jure Justiniano hodiè quinque tantum sint bonorum possessiones, contra tabulas, secundum tabulas, unde legitimi, unde liberi, & unde vir & uxor & duæ extraordinariæ, aut spectas jus Justinianum. aut mores nostrorum. Si jus, necessariæ sunt contra tabulas, unde vir & uxor, & duæ extraordinariæ. Non necessariæ, utiles tamen tres reliquæ, secundum tabulas, unde liberi & unde legitimi. Si mores & ætatem nostram, nullus est ulus bonorum possessionis, sed utimur tantum hereditate & aditione hereditatis civili. Huic rei argumento sunt hæc, primum quia in jure municipali five statutis civitatum & Constitutionibus Imperii, Regum ac Principum nulla usquam mentio bon. possessionis fieri solet. Deinde quia in consiliis DD. item nulla extat mentio. Postremo & ratio est cur hodiè ejus nullus esse debeat aut possit satis perspicua. His accedit quod jam olim & apud Græcos rarissima sit mentio bonor. possessionis, ut videret licet in *Novella Justinia. Leonis, Philippi in libr. βασιλικῶν in Armenopolo.* Non rectè autem Andreas Perneder in Instit. Germanicis explicans tractatum de bon. possessionibus eas confundit cum inductione five Missione in possessionem Germanicè *Einsetzung*. Nam bon.

bon. possessio de qua hic agitur, juris est potius quam corporis, ut ait Ulpian. *tit. de bon. posses. l. bona 3.* At possessio, in quam quis mittitur, sive inducitur, corporis est & facti potius quam juris, ut ait Paul. *in l. 1. ff. de acquir. posses.* Et de hac missione sive inductione in possessionem, aliis in locis explicatur, ut sub *tit. de edicto D. Adriani. toll. & quemadm. script. heres in poss. mitt. sub tit. Quorum bonorum. tit. de petit. hered.* Poller hic adjungi de differentiis hereditatis & bon. possessionis, sed ea res quia est longior de unâ tantum, quam vulgo adferunt eaque summa breviter videamus. Nam Accurs. *ad l. 1. ff. h. t.* quem & veteres & etiam recentiores, in his D. Cujacius hic in paratitlis, sequuntur tradit hereditate adquiri dominum; bonor. possessione non item, quia, inquit, lex sive jus civ. dominium faciat, Prætor minimè, §. 1. *h. tit.* Verius ego puto, quod ait Ulp. *l. 1. ff. h. t.* etiam bonorum possessione dominium adquiri, sic enim sit bon. possessio admissa comoda & incommoda hereditaria, itemque dominium rerum, quæ in his bonis sunt, tribuit. Nec obstat quod dicitur prætorem non efficere dominum. Idenim verum est directè. Nam per consequentiam ut hic, post petitam & adquisitam bon. possessionem nihil impedit, quo minus bona quorum possessionem adquisivit, in adquisitis dominium concedant, quemadmodum & qui ex secundo decreto in possessionem sunt missi à prætore dominium capiunt.

De Acquisitione per arrogationem. Titulus X. alias XI.

Dictum est sup. in §. ult. *Per quas person. nobis adq.* Modos acquirendi Domini universales, sive per universitatem, hoc jure esse quatuor, hereditatem, bonorum possessionem, arrogationem & additionem. Erunt olim & alii duo, venditio & ex SC. Claudiano; sed hic prior jam ante Justinianum alter ab ipso Justiniano sublatus fuit, de quib. *inf. tit. 12 de success. subl. & c.* Quod ad illos quatuor modos attinet, nostris moribus una tantum puta hereditate utimur, & de altero quidem, id est, de bon. possessione jam dictum. Reliqui sunt duo, arrogatio de quo modo hic, & adlictio de qua *inf. tit. prox.* De modo per arrogationem duo distinguenda sunt tempora & jura. Nam veteri jure is qui alium arrogaverat, filio arrogato in omnia ejus bona succedebat exceptis operis usu & usufructu. Nam qui se arrogandum dat eum capite suo & fortunas in domum alienam transfert, ut ait *l. qui ex liberis, 1 §. testamento. 2 D. de bon. poss. secund. tab.* Novo jure, id est, ex Constitutionib. Justiniani bona filii arrogari patri arrogatori, tantum quoad usufructum, bona inquam adventitia, adquiruntur *l. ultim. C. d. test. manum l. ult. C. communia de success.* & dictum est sup. §. 1. *per quas person. nob. adq.* Hæc autem successio non jure civ. ut hereditas, nec jure Prætorio.

X x

ut bon.

ut bon. possessio, sed ex jure non scripto introducta est, quia nitatur patria potestate, quæ est moribus introducta, §. 1. de pupill. substit.

De eo cui Libertatis causa bona addicuntur. Tit.

XI. alias XII.

HÆ successio sive acquisitio per additionem bonorum, tantum libertatum conservandarum causa, & ut defuncti heredem habeant, introducta est ex constitutione D. Marci, de qua constitutione hic & latissimè Ulpian. ejus interpret. l. Si quis 2. l. in quem. 2. & seq. ff. de fidei commiss. liberr. In eadem quoq; acquisitione Justinianus quedam addidit, quæ de re extat ejus constitut. l. ultim. C. de testam. m. num. De qua & hic in fin. his verbis, sed cum multis divisiones.

De successione sublati quæ fiebant per bonorum venditiones & ex SC. Claudiano, Titulus.

XII. alias XIII.

Duo modi Acquisitionis hodie sublati hic indicantur. Prior est emptio sive bonorum venditio. Hic autem modus quam sollemnis olim fuerit sive quibus sollemnibus bonorum venditio olim celebrari sit solita, videatur hic Theoph. & Ant. Cont. idemq; lib. disp. jur. cap. 12. De altero modo ex Claud. SC. per Justinianum sublato sive de hoc SC. Claudiano videatur Petrus Fab. lib. 1. semestrium cap. ult. ejus sit mentio l. Edmumus. 10. C. Theodos. de murileg. l. 1. C. de SC. Claud. toll. Vlp. tit. 11. Tacitus. lib. 11. Suetonius in Vespas. & in l. Lucius 27. ff. de depositi. Vestigium ejus à Tribuniano per imprudentiam relictum est, quod est notandum.

De Obligationibus. Tit. XIII. alias XIV.

ET si de ordine satis copiosè explicatum sup. ad init. tit. De rer. divis. & tit. de reb. corpor. & incorp. & ad §. ultim. sup. per quas personas, & c. Breviter tamen id repetendum est quod hujus est loci, & breviter explicandum est hic de obligationibus tractetur. Itaq; dictum est iis in locis, in hoc secundo juris capite de rebus duas divisiones, potissimum rerum tractari, quarum prior res vel in nostro sunt patrimonio, vel extra. Altera quod res vel sunt corporales, vel incorporales. De prioribus quemadmodum eam persequamur, id est, quo ordine tractet modos acquirendi dominii, à tit. De rerum divis. usq; ad hunc tit. De oblig. sup. jam. d. Quod ad alteram divisionem attinet, diximus initio tit. De reb. corpor. & incorp. quinque res incorporales ab Imp. proponi: servitutes prædiorum, usumfructum, usum (sub quo & habitatio) hereditatem.

reditatem & obligationem § *incorporales* 2. & §. *ult. d. tit. & d. §. ult. per quas person.* Ex his igitur quinque rebus quia hactenus de quatuor jam est explicatum, de servitutibus, sub tit. *De servitut. pred.* De usufructu, sub tit. *De usufr.* de usu, sub tit. *de usu.* hereditate sub tit. *de testam. ordinand.* & omnibus sequens, ad hunc tit. *de obligat.* Rectè & ordine fecit Imp. qui de una reliqua re incorporali obligatione hoc loco tractare incipiat, & hac demonstratione ordinis facilè refellitur eorum opinio, qui tractatum de obligatione non ad secundum caput de rebus, sed ad tertium de actionibus referunt, quia, inquiunt, obligatio est mater actionis *l. l. tit. 42 §. Ex obligatio. 2. ff. de procur. ut.* Sed ex hoc argumento sequetur etiam ea quæ *libro 1. & 200 lib. 2.* tractantur pertinere ad caput de Actionibus. Nam & matrimonium & tutela de quibus *in lib. 1.* & dominium de quo *in lib. 2. & 3.* est mater actionis. Ut enim ex obligatione actio in personam, ita ex dominio actio in rem nascitur. Huic autem tit. generali responderet tit. *6. & C. de oblig. & act.*

Est juris vinculum.] Rectè juris vinculum. Nam & ita veteres loquuntur, ut §. 1. *sup. de fideicommiss. hered.* Quia inquit, nullo vinculo juris continentantur. Et Cic. *3. de finib.* & quemadmodum hominum inter homines juris esse vincula putant, sic homini nihil juris esse cum bestiis. Juris autem vinculo opponitur vinculum facti sive naturale, quo nomine derisus fuit Ner. va IC *l. Est differentia. 9. ff. in quib. caus. pign. vel hypothec.* qui non distinxerit vinculum juris à vinculo naturali, & vinculum æquitatis, quo nomine dicitur obligatio naturalis *l. Stichum. 57 §. naturalis 4 ff. de solut.* Unde intelligitur hæc definitione obligationem definiri non naturalem, sed eam quæ verè est obligatio & civilis dicitur. Sic & IC obligationum vinculum vocat *in l. Quamvis. 46. ff. de adq. poss.* putant quidam antiquo jure nexum hic idem valere quod juris vinculum sive obligationem, non rectè, ut *inf. docuimus.*

Quo necessitate altringimur.] His verbis latius explicatur verbum *Juris vinculum*, & tota vis obligationis continetur. Nam si quis ita stipuletur, Dabis & alter respondeat, dabo si volam: non contrahitur obligatio, quia voluntarium est, non necessarium vinculum *l. a Titio. 108. §. ult. ff. de ver. obl. l. sub hac. 8 ff. de obl. & act.*

Alicujus rei solvendæ.] Hic est effectus obligationis, ut per eam aliquid solvatur ad est, detur aut fiat. Sic enim generaliter hæc verba sunt accipienda, ut non tantum de Re danda sed etiam de faciendo hæc definitio intelligatur. Est enim duplex hic finis obligationum, ut vel detur aliquid aut fiat, *9. non solum. 7. inf. de f. obl.* Ex his quoque verbis differentia inter obligationem & reliquas res incorporales elicitur. Nam aliis illis rebus jus in rem aut dominium: obligatione tantum juris vinculum sive necessitas ad dandum aliquid acquiritur. Unde ait IC. obligationum substantiam non in eo consistere, ut aliquod corpus nostrum aut servitutem nostram faciat, sed ut aliud nobis obstringat ad dandum aliquid vel faciendum *l. Obligationum. 3. ff. de obl. & act.*

X x 2

Ali.

Alicuius rei solvendæ.] His verbis qualibet præstatio continetur, five ea sit in dando five in faciendo. Est enim obligationis duplex finis, datio five traditio, & factum; ut & materia est duplex. Res & factum *d. l. 3. ff. de obl. & act. §. non solum. 7. inf. de obl. verb.*

Secundum nostræ.] Hæc particula five clausula definitionis non admodum necessaria videtur, quemadmodum nec illa in tutelæ definitione, jure civ. data ac permiffa. Sententia autem hujus clausulæ est, Solutionem rei, quæ est in obligatione, non valere nisi fiat legitimè, five expresscripto juris, ut non valet solutio quæ sit pupillo sine auctoritate tutoris, qua de re *inf. quib. modis toll. obl.* Quæri hic solet de Naturali obligatione, an sub hac definitione ea contineatur? Et certum est non contineri nisi ex parte, id est, si ea sit Naturalis obligatio, quæ pariat actionem, id est, quæ necessitate astringat, ut in *l. Naturales 10. ff. de obl. & act.* sed de naturali obligatione *inf. latius.* Ad hanc definitionem rectius intelligendam prius sciendum obligationem aliam esse civilem, five veram & propriam; aliam naturalem & impropriam: quemadmodum in jure & possessio dividitur in civilem & naturalem. Naturalis obligatio definiri potest æquitatis five facti vinculum ex quo non actio, id est, necessitas solvendi, sed exceptio five reventio oritur. Causa autem obligationis naturalis est non negotii sed personæ contrahentis defectus five vitium, verbi gratia: filius patri, aut contra pater filio obligatur tantum naturaliter & frater fratri, si sunt in potestate: sic servus domino, & contra: sic pupillus naturaliter obligari dicitur. Hi enim cur naturaliter tantum obligentur ipsæ personæ in causa sunt, ut pupillus, ut servus, ut filiusfam. Quod autem vulgò Accursium secuti naturalem obligationem nasci putant non tantum ex vitio personæ, sed etiam ex vitio negotii five contractus, nec lege nec ratione probari possit: ut ex testamento non rectè facto ajunt oriri obligationem naturalem ut ex donatione non rectè facta. Sic ex pacto item ajunt naturalem obligationem oriri. Atq; ita hi naturalis obligationis tres causas faciunt, personæ vitium, vitium negotii five actus defectum & pactum, sed hæc opinio refellitur de pacto quidem *l. juris gentium. 7. §. quimmo. 5. ff. de pactis.* de vitio verò negotii *l. Nec servus. 41 ff. de pecul. & l. Nuda. 25. ff. de donat.*

§. Omnium autem.

Post definitionem obligationis duæ ejus divisiones exponuntur. Quæri potest: An non sint plures? Et dicendum si veram obligationem in specie, plures non reperiri. Nam ea divisio, quæ velut tertia constitui potest, qua obligatio alia civilis dicitur alia naturalis, *l. 1. §. 1. ff. de novat.* partim veram, id est, civilem, partim impropriam, id est, naturalem complectitur. Naturalis enim per abusionem est obligatio, *d. l. Nec servus. 41 ff. de peculio. & l. Fidejussor 16. ff. de fidejussorib.* Solet & quarta adferri, qua obligatio alia est

alia est expressa, alia tacita, de quo tacite obligationis genere *l. Cum quid. 3. ff. de reb. cred.* Ex his autem duabus quæ hic proponuntur. Prima & summa est bimembris, Altera quadrimembris. Quod ad priorem attinet: Obligationes, inquit Imp. vel sunt civiles, vel Prætorie, his tertium adjungit genus naturales, *l. 1. §. 1. ff. de novat.* sed ut d. est per abusionem. Ut autem obligatio hoc loco bifariam, ita & alia in jure multa dividi solent, sic tutela alia est civilis alia prætorie teste *l. p. tit. 11. init.* Sic testamentum aliud civile, aliud dicitur Prætorium §. 1. *sup. de testam. ordinan.* Sic & hereditas, sic & actio *l. Actionum. 25. ff. de obl. & act. §. sed ista. 3. inf. de actio.* Et ipsum jus partim est civile, partim prætorium. Differentiæ hujus effectus, sive vis & potestas hæc est: quod civiles actiones sunt perpetuæ, prætorie non ite, maximè pœnales *d. l. Actionum. 25. §. 1. ff. de obl. & act.* Addendum superioribus præter has divisiones vulgò & aliam adferri, quæ obligatio partim est civilis tantum, partim naturalis tantum, partim mixta, id est civilis & naturalis simul. Sed ea neque ratione, nec jure ac legibus nititur. Nam in jure nostro ut alii articuli, *de quib. jam d. tu-* tutela, actio, &c. ita & obligatio tantum bifariam secatur in naturalem & civilem. At, inquit illi, obligatio ex contractu emptionis verbi gratia civilis est ut hic, Eadem est & naturalis, inquit, quia consensum in se habet qui naturalis est *l. 1. ff. de pactis.* Quid ergò est? Dicendum consensum per se ad obligationem non valere, ne ad naturalem quidem, *ut sup. d.* sed omnem vim obligationum ex auctoritate juris sive civilis sive prætorii manare, *ut aperte hic ait Imp.*

Civiles sunt quæ] Verbum civile interdum opponitur ut contrariū naturali, ut cum possessio alia dicitur civilis alia naturalis; acquisitio domini alia civilis alia naturalis; interdum opponitur prætorio, ut in obligationibus, tutela, &c. Tum autem civile dicitur, quod vel jure gentium, vel juris civilis quinque partibus, ut lege, plebiscito, Senatusconsulto &c. introducit. Itaque hoc loco obligatio civilis vel est ex quinque illis partibus juris civilis, quæ hic dicitur legibus constituta, vel est juris gentium quæ de jure civili confirmata. Duplex est igitur civilis obligatio, alia legitima sive merè civilis, ab ipso jure civ. inventa, alia est juris gentium à jure civili non inventa, sed approbata. Illius generis sunt ex lege 12. tab. De pauperie quadrupedum, arborum furtim cæsarum, furti nec manifesti ut ex lege aquilia, Ex Sc. Trebelliano, ex constitutione Justiniani *l. Si quis argentum. 35. C. de donationib.* Huc quoq; id est, ad merè civiles obligationes pertinent pacta quæ dicuntur legitima *l. Convent. onum. 5. & l. Legitima. 6. ff. de pactis.* Et de his insignis est locus in *l. Quotiens 41. ff. de obl. & act.* Hujus autem generis, id est, obligationes civiles à jure gentium approbatæ sunt, quæ nascuntur ex contractibus juris gentium emptione, mutuo, deposito, &c. Nam contractus merè civiles ad prius genus pertinent, ut est stipulatio, & olim contractus nominum, de quo *inf. ad tit. de lit. oblig.*

Prætorix sunt.] Hujus generis in jure ex contractu quidem obligationes sunt per paucæ, ut ex constituto, §. *de constitut. l. 9. inf. de actio.* ut de peculio, Institoria, Ex jurejurando & ex pignore sive hypotheca: Ex delicto verò sūt innumerabiles, ut ex edicto nautæ, caupones, stabularii, ut ex furto manifesto, ut omnes illæ quæ pariunt obligationem in factum.

Quæ etiam honorariæ.] Ut *l. Res. §. ff. de pignorb. l. 1. §. ff. de novat.* Ratio nominis exposita est sup. §. *Prætorum. 7. de jure. nat. gent. & civili.*

§. Sequens divisio.

Altera est hæc divisio obligationis. Eaque ut d. quadrimembris, quæ tamen ad duo quoque membra revocari potest, ut obligatio omnis vel sit ex contractu, vel sit ex maleficio sive delicto. Nam & ita Aristoteles *lib. 5. Ethicorum* ipse *συναισθησις* vocat, duo summa genera esse ait: Alia voluntaria ut sunt contractus, alia non volūtaria ut sunt delicta, quemadmodum & aliàs in jure actiones quoq; vel sunt civiles vel sunt criminales. Sed plura de hac divisione ejusq; causa & ratione D. Connanus *lib. 4. juris civ. & D. Hopper, hic* Cæterum I Ceti subtilius separant veros contractus à quasi contractibus, ut & vera delicta à q. delictis. Ex quibus tamen omnibus vera obligatio oritur, quemadmodum & aliàs in jure verum pignus à quasi pignore; verus usufructus à quasi usufructu, Castrense peculium à quasi peculio, &c. distinguitur atque separatur. De his autem quatuor generibus suo deinceps loco, de contractibus à *tit. 14.* usque ad *tit. 28.* De quasi contractibus à *tit. 28.* De delictis sive maleficiis *lib. 4 tit. 1 2 3. & 4.* de quasi maleficiis *tit. 5* explicatur Et hic unus est ex singularibus locis in hoc opusculo institutionum observandis.

Prius est ut de iis.] Ita & in Pandectis & in Codice prius de contractibus & quasi contractibus, posterius de delictis & criminibus explicatur. Ut autem ea, quæ de singulis contractibus sub proximis tit. exponuntur, melius intelligantur, pauca quædam generalia sive communia contractuum principia hoc loco exponemus. Quod ad verbum ipsum *Contractus* attinet, antiquissimi in quibus est & Cicero, non videntur usi ita absolute ut dicerent *Contractus & Contrahere*; nam semper aut *contrahere* aut *rationes dicunt*, unde & Cicero contractus ipsos vocat rerum contrahendarum genera, aliàs aut *Pacti* nomine uti solet, eoque & contractus complecti, ut & verbo *stipulationis*, ut *lib. 2. ad Herenn. in Topis & lib. offi.* Sed magna est differentia inter pactum & contractum, quæ etiam hoc loco breviter cognoscenda est: nam pacta fere in contractibus vel propter contractus fieri solent, magna que inter utrumq; est affinitas, quamvis de pactis nihil continetur in Inst. præterquam in §. *Præterea. 3. inf. de except.* Ubi de exceptione pacti in *¶.* & in C.

De pa.

De pactis agitur ante iudicia, de contractibus inter ipsa iudicia. Ratio ordinis huius est, quod in 12. tab. & in edicto perpetuo, quorum ad ordinem redacta sunt Pandectae. Cum igitur. 2. ff. de statu hom. de pactis ante iudicia ageretur, propterea quod ex lege 12. tab. quam adfert Cic. lib. 2. ad Herenn. sepe privata pactione aut transactione inter cives conveniat, ut non sit opus ire ad iudicem. Pactum autem latine ab antiquo verbo Pago, quod postea dictum Paciscor, unde & pactio & pax l. 1. ff. de pactis. Hec enim tria pactio, pactum, conventio latine idem valent d. l. 1. & l. iurisperitum. 7. ff. de pact. Idem quoque valet pactum conventum: quod respondet legi, quae & ipsa est pactum sed non conventum, verum sollemne l. 1. ff. de legibus. Unde pacta interdum leges dicuntur. Nam verbis ferè legum pacta concipi solent ut centum dato, solvito, &c. Conditionis quoque vocabulum, Consensus & placitum pro pacto saepe usurpantur, ut & Pollicitatio quae tamen proprie differt à pacto, quia ab uno tantum fiat, pactum à duobus l. 1. ff. de pollicitatione. Graece pactum sive pactio his ferè duobus verbis à veteribus, Platone, Demosthene *συνθήκη* & *ὁμολογία* dicitur, Germanicè Pact vocatur & *Bindung*. Contractus vocabulum alias latine negotium dici solet, l. 1. ff. de donat. l. 1. In commodato. 17. ff. commodati. Graece *συνάλλαγμα* ut putat Labeo, in l. Labeo 19. ff. de V. sign. non rectè, ut puto, quamvis idem & Ulpian. aliisque videatur in d. l. iurisperitum. 7. ff. de pactis. Nam contractus Graecè à veteribus semper dicitur *συνβολή*. Utuntur quidem sed rarissime verbo *συνάλλαγμα*, sed hoc non contractum tantum, sed quicquid inter privatos geritur, complectitur, ut matrimonium, donationem, contractum, delicta, &c. ut perspicuum est ex Aristotele lib. 5. Ethic. Germanicè contractus vulgo Contract / *Vertrag* / *Handel* / *Veraleichung* / *Abrede* / ut & obligatio *Verpflichtung* dicitur, & species contractus qui literis sive scriptura sit *Verschreibung* dicitur.

Est autem Pactum duorum pluriumve in idem placitum & consensus l. 1. ff. de pactis.

Contractus verò est duorum pluriumve tractatus sive negotium certo consensu gestum, ex quo nascatur obligatio, quae definitio nostra plenior videtur, quam illa Labeonis, est ultro citroque obligatio, d. l. Labeo, vel illa Theophili hoc loco, est duorum pluriumve in idem consensio ad constituendam obligationem & ut alter alteri obligetur. Nam contractus non est conventio, sed in se habet conventionem sive pactum l. 1. §. 1. ff. de pactis. Ex his definitionibus duae insignes differentiae inter pactum & contractum intelliguntur: Nam contractus in se habet negotium: Pactum non item, l. Solent. 15. ff. de praescriptis verbis d. l. 1. In commodato. 17. §. sicut 3. ff. commodati. Unde Donatio non est contractus, quia in se non habet negotium, ut neque matrimonium, d. l. Aristo 18. Altera differentia, quod ex contractu nascatur obligatio; Ex pacto non item d. l. iurisperitum, 7. l. Legè. 10. C. de pactis. Divisiones autem

contra-

Contractus quatuor præcipue in iure extant. Prima hæc est, qua Contractus alii sunt *Certi* qui vulgo *Nominati*; alii *Incerti* qui *innominati*, *l. Et uno. 18 ff de acceptilationib.* Et pulchrè hanc divisionem explicat Langebeckius in annotationib. *ad ll. aliquot. cap. 36.* *Certi* sunt qui certum nomen habent, ut *Mutuum*, *Depositum*, *Commodatum* &c. *Incerti* sunt tantum quatuor, de quibus explicatur non in institutionibus sed sub tit. *D. De præscriptis verbis.* *Certi* autem Contractus sive *Nominati* sunt omnes præter quatuor qui nomine carent, & tamen ita designantur, *Do ut des*, *Do ut facias*, *Facio ut des*, & *Facio ut facias*, qui vulgo *Innominati* vocantur. Ex quibus nascuntur actiones, quæ dicuntur fieri præscriptis verbis, & actiones in factum, de quibus speciali tit. agitur in *æ. tit. de præscript. verb. & inf. id. act.* Et hi contractus etiam extraordinarii dici possunt ut priores ordinarii, certi, sed in *Inst. de his contractibus & actionibus præscriptis nullo certo titulo*, sed obiter interdum agitur § *præterea. 2. inf. de locat. & conduct.*

Alter contractuum divisio hæc est, qua Contractus alii sunt bonæ fidei; alii stricti juris, *Paul. lib. 2. sent. tit. 7. § meo.* ut contractus bonæ fidei est depositum, emptio &c. *Stricti juris* Mutuum, stipulatio, sed de hac divisione diligenter explicatur *inf. § actionum. 28 de action.*

Tertia divisio contractus dividuntur trifariam in puros, in eos qui veniunt in diem & Conditionales, *l. Obligationum. 44. ff. de O. & act. § omnis. 2. inf. de v. obl.* ubi de hac divisione explicabitur.

Quarta divisio contractuum hoc loco exponitur his verbis: Aut enim re contrahuntur &c. quæ quidem divisio ut fundamentum Titulorum qui sequuntur usque *ad tit. 27.* diligenter cognosci debet. Nam hæc divisio omnium contractuum nominatorum sive certorum species continet. Sunt autem numero undecim, sive potius decem aut strictissimè novem. Ex sunt mutuum, indebitum, commodatum, depositum, pignus, stipulatio, literarum, emptio, locatio, societas & mandatum. Ex quibus duo indebitum & literarum vocantur in controversiam ut *inf. dicetur* nostris moribus octo potissimum frequentantur. Nam neque indebitum propriè est contractus & literarum dicitur jam olim exolevisse; stipulatio autem hodiè non videtur esse in usu ut *inf. dicemus.* Hæ autem singulæ contractuum species ad quatuor genera referuntur: Nam ex iis quidam re sunt, quidam verbis, alii consensu alii literis. Hujus autem divisionis quadripartitæ causa & origo, est, cur contractuum quatuor sint genera & cur ista eruditè exponitur ab Hoppero doctiss. *IC. Obstat huic § l. 1. ff. de obl. l. Grace 8. ff. de fideiussor. l. 1 ff. de novat.* quibus in locis tractantur contractuum genera non quatuor, sed tria tantum exponuntur Re, verbis & consensu. Et sanè ac revera hodiè tria tantum sunt in usu. Quod autem contractus literarum hic nihilominus proponatur, qui tamen jam exolevit, id inde factum, quod contractus literarum hujus loci planè sit alius à vero & antiquo literarum contractu. Veteres qui-

res quidem jurisconfulti quatuor quoque contractus numerabant, & in his literarum, sed ille, ut dixi, ab hoc nostro est alius, ut aperte ait Imp. *inf. introitus tit. de literar. oblig.* Itaque rectè Tribonianus in ICetorum verbis deleuit verbum literarum, hic retinuit.

*Quibus modis re contrahitur obligatio, Tit. XIV.
aliàs XV.*

Contractus qui Re fiunt, sub uno hoc titulo explicantur in *xx.* quinque; ferè integris libris explicantur. Cur autem hi Re fieri dicantur vulgò hoc afferunt, quia Res hic sit necessaria, sed absurda est hæc ratio nominis. Nam ut consensu *l. In omnibus rebus 55. ff. de obl. & act. ita & res in omni contractu est necessaria l. Actionū. 25 §. 1. ff. d. tit. l. Nec enim 10. 8. ff. de contrah. emr.* Vera igitur hujus appellationis hæc est ratio quia ipsa rei traditione sive facto fiant. Nam in jure id *Re fieri dicitur*, quod facto, actu, corpore: sic quod re fit opponitur & quod sit verbum, ut Societas sit interdūre, interdum verbis *l. Societatem 4. ff. pro socio.* Injuria fit & Re & verbis *l. 1. ff. de injuriis.* Sic & collatio fit aut re aut promissione *l. 1. §. quævis 11. ff. de collatione bon.* Sic & solutio vel fit Re vel verbis *l. Sub conditione 16. & l. pen. ff. de solut.* Ita & in domicilio *in l. Domicilium. 2. ff. ad mun. in palam.* ita & hoc loco cōtractus qui re fiūt, opponuntur iis, qui vel verbis tantum vel scriptura vel nudo consensu fiunt. Nam hi contractus nō ex nudo consensu, sed ex ipso facto, id est, numeratione & traditione rei fiunt; ut dabo tibi centum mutui nō est mutuum sed do, *l. Quæ pecuniam. 30. ff. de reb. cred.* Unde & omnes cōtractus innominati re quoque fieri dicuntur, quia ipso facto interveniente substantiam capiunt *l. 1. ff. de rerum permutat. 1. l. Ex pacto. 3. Cod.* Et omnes quoque obligationes ex delictis sive omnia delicta Re maximè cōtrahuntur & re fieri dicuntur. *§. 1. inf. de oblig. quæ ex delict. nasc. l. Aut facti. 16. ff. de penis.*

Re contrahitur.] Nam ex nuda conventionione mutuum nō contrahitur, *d. l. Quæ pecuniam. 30. ff. de reb. cred.*

Veluti mutui datione.] Verbum Mutui Græco sive Siculo verbo *μῦτον* dicitur, ut putat Varro *lib. 4. de lingua latina.* Rectius noster Paul. *in l. 2. §. appellata est. 2. ff. h. t.* mutuum ab eo quod de meo tuum fit, quasi meo tuū. Multum autem differt Mutuum a Commodato, ut *inf.* explicabitur. Græci tamen utrumque *χρησμός* vocabulo appellant, ut & Germani uno vocabulo *Leihen*/quod verbum Germanicum pulchrè quidam vocant quasi pandēten. Nam quæ latine distinctis nominibus dicuntur Mutuum. Commodatum, Conductio, Emphyteusis, feudum, &c. nō uno eo verbo appellamus, quia omnia illa magnam inter se habeant cognationem. Propriè tamen Græci Mutuum vocant interdum *δάνεισμα* & eum qui dat *δανειστήν* Dicitur

Y y

citur

citur & alio nomine latino Creditum, & alio res credita. Nam *Credendi* verbum in iure aliàs est generale, & ad omnes pertinet contractus, aliàs est speciale, & huius contractus proprium, ut & verbū *Creditoris*. Unde & tit. *de reb. cred.* id est, de mutuo *l. Mutuum 2. § mutui. 1. ff. de reb. cred. l. Creditores. 10. & l. seq. ff. de verb. sign. l. Singularia. 15. d. titul. de reb. cred. l. Si ventri 24. ff. de reb. auctor. jud. possid.* Est autem mutuum contractus quo quantitas (id est, res quæ pondere, numero vel mensura constat) nostra ita datur alteri, ut eadem nō in specie (philosophi dicunt numero) sed in genere nobis reddatur, *l. Mutuū. 2. ff. h. titul.* Dividunt vulgò mutuum in verum & consumtum: Verum ex definitione intelligitur, Alterum ex hoc exemplo: Si dem Titio rem alienam mutuo, eamq; consumat Titius, ante consumptionem, inquit, non est mutuum, quia mutuū non est rei alienæ, post consumptionem fit & convalescit mutuum, non probo: nam toto iure nusquam id lectum est; id tamen dicitur consumptione nasci condictio, non dicitur nasci sive convalescere mutuum. Potest autem esse condictio sine mutuo, ut ex indebito nascitur condictio, ubi tamen non est mutuum, quare ea mutui divisio non est admitterenda, & sanè nulla facile reperiatur.

Mutui autem datio in iis rebus.] Cur in his tantum rebus consistat mutuum, ratio redditur in *l. Mutuum. 2. ff. h. t.* quia hæ solæ res in genere suo functionem recipiunt, scilicet quia harum tantum rerum ea est natura, ut & transferri possint in accipientem, quod postulat natura mutui, ut de meo tuū fiat, & eadem quodāmodo reddi, quod item postulat natura mutui, ut mutuo dentur, id est, ut vicissim, quod acceptum est non in specie sed in bonitate reddatur, & hoc est quod ipse Imp. hīc ait *quas res in hoc damus, ut accipientium fiant, & quandoq; nobis non eadem res, sed alia ejusdem naturæ & qualitatis reddantur, unde etiam mutuum appellatum sit, quia ita, &c.* sic enim hic locus rectè à doctis est emendatus, de quo Anton. Augustinus *lib. 3. emendat. cap. 7.* Et hæc præcipua est differentia quā mutuum differt ab aliis contractibus. Planè quidam sunt contractus, in quibus etiam hæ res solæ ferè versantur, ut est indebitum, ut est pignus, ut est commodatum, quæ videtur causa esse, cur olim in edicto prætoris, & in hoc uno titulo de rebus cred. non tantum tractaretur de mutuo, sed etiā de pignore sive pignoratitia actione *l. 1. §. 1. ff. de reb. cred.* Eodem pertinet & compensatio & constitutum, quæ duo maximè in hoc, id est, in rerum qualitate mutuo sunt simillima. Nam commodatum & pignus & in aliis reb. versantur *l. 1. ff. commod. vel contra.*

In hoc damus.] Hæc est altera mutui in hac definitione insignis differentia, eaq; princeps. Nam per hanc ab omnibus planè contractibus distinguitur, quæ differentia duas habet partes, una est ut res quæ datur mutuo, fiat accipientis, id est, transferatur in dominiū ejus. Unde sequitur eum qui non potest transferre, ut est pupillus, prodigus, furiosus, ut est non dominus, ut fur,

ut sit, &c. non posse dare mutuo. Altera pars est ut res data reddatur non eadem, sed alia ejusdem tamen naturæ & qualitatis sive bonitatis, quæ pars ad accipientem pertinet eumque obligat, ut prior pertinet ad dantem *d. l. 2. & l. Cum quod. 3. l. Certe. 9. §. si numeros 8. l. Si a furioso 12. & l. si q. ff. de reb. cred.*

Et ex eo contractu.] Hæc verba ut intelligantur, id repetendum est ex tit. *de act. inf. §. appellamus. 15.* Cum actiones vel sint in rem, vel in personam *§. 1. inf. de act.* Actiones in rem communi nomine dici *Vindicationes*, & actiones in personam communi nomine dici *Conditiones*. Ratio verborum exponitur in *d. §. appellamus. 15.* actiones autem in personam sunt illæ, quæ ex Contractibus oriuntur, ut ex mutuo, commodato, emptione, &c. Et proinde actio ex mutuo, actio commodati, depositi, ex empto, &c. rectè dici potest conditio communi nomine, sed ceteræ quidem actiones ex contractib. ut ex commodato, deposito, emptione &c. præter commune nomen conditionis, habent & proprium singulæ, ut est actio commodati, depositi, ex empto, id est, sola actio ex mutuo proprio nomine vacat, & dicitur tantum communi nomine conditio, non verò actio mutui vel ex mutuo. Ratio sive causa, cur solus mutui contractus non pariat proprium nomen actionis, sed commune conditionis retineat, per obscura est ac difficilis: eatamen hæc esse videtur, quod ex mutuo tantum res certa debeatur, ex aliis contractibus etiã incerta, atqui ob rem incertam propria actionis nomina sunt reperta, ut id quod re est incertum, saltem nomine certum fiat & proprium, quod in mutuo quia sæper est de re certa, non est necesse, quare contentum est mutuum communi nomine conditionis certi. Nam & in aliis contractib. si ut sit, etiam res certa debeatur, competit non tantum actio propria ejus contractus, sed etiam communis conditio certi *l. 1. ff. de usu & usufr. & reddit. l. Si binarum. 35. ff. de servit. urb. predio. l. D. 10. 19. §. ult. ff. de precar.* Et hæc quoque causa est, cur in proximo contractu indebiti non sit proprium nomen actionis, sed commune conditionis indebiti, quia indebitum mutuo sit simillimum. Est igitur verbum conditio nis interdum generale, ad omnes actiones in personam pertinens, sive certum debeatur sive incertum. Unde & dividitur conditio, ut alia sit certi alia incerti *l. Certe conditio. 9. ff. h. tit. l. Actionum. 25. ff. de oblig. & act. d. l. Si binarum 35. ff. de servit. urb. pred.* Interdum propriè & specialiter conditionis nomen ad mutuum tantum & ei similia negotia ut indebitum ob rem datum, sine causa restringitur.

§. Is quoque, qui non debitum accepit.

Huius respondet insignis tit. *π. De condit. indebiti.* Est aut hoc negotium mutuo valde simile, de qua similitudine diligenter & latè explicatur à D. Cujacio *lib. 8. obs. cap. 34. & lib. 3. cap. 1.* Nam hic duæ tantum similitudines afferuntur. Prima, quod ex utroque negotio nascatur conditio: Secunda quod pupillus indebitum accipiens sine tutore non teneatur

Condiçãoe indebiti, ut neque tenetur condiçãoe ex Mutuo, si Mutuum sine tutore acceperit *l. Si quis. §. §. 2. ff. de obl. & act. l. Non omnis. 19. §. si pupillus. 1. ff. de reb. cred.* Et hinc est quod in iure indebitum saepe dicitur promutuum, Cujac. *dd. locus.*

Qui per errorem.] In hoc contractu saepe agitur de errore. Nam si indebitum solvatur à sciente, donatum videtur, & proinde cessat repetitio *l. 1. ff. de condit. indeb.* Error autem in iure quia duplex est *Iuris & Facti. ff. 10. tit. de juris & facti. ign.* Quæri solet, An utroque errore solutum repetatur? Et verius est errore iuris solutum non repeti, *l. ult. C. ad leg. Falcid.*

Si paret eum.] Hæc verba sunt ex formula actionis in personam §. *Sic i. 1. aq. discretis. 14. Vers. Si apparet. Inst. de Actionib.*

Non tenetur.] Uno excepto casu, puta si factus sit pupillus locupletior, vide *l. In pupillo. 47. ff. de solut. l. Cum hi. 8. §. Si quis 2. Vers. sine. ff. de transact.* Ratio huius exceptionis, quia nemo, ne pupillus quidem, ne infans quidem locupletari debet cum alterius jactura, id enim est contra naturalem æquitatem, ex qua nascitur hæc conditio *l. Naturaliter. 13. §. 1. & l. si qq. ff. de condit. indeb.*

Sed hæc species obligationis.] Ait Imp. indebitum videri non esse contractum, sed potius distractum. Nam indebitum fit per solutionem, quæ est species distrahendæ obligationis: Et proinde etiam si indebitum hic numeratur inter contractus, aliàs tamen poni solet inter quasi contractus, §. *item is cui. 6. inf. de oblig. q. quas. ex cont.* Quid ergo est? Verius repetitio indebiti quæ dicitur conditio ex æquo & bono, id est, ex naturali æquitate oritur, quàm ex contractu, id est, civili negotio aut æquitate, *l. Hæc conditio. 66. ff. de condit. indeb. l. Nam hoc natura. 14. & l. seq. ff. de condit. indeb.* Unde hæc conditio naturalis vocatur *d. l. Indebiti. 15.* Sunt autem & aliæ quædam, sed perpaucæ actiones in iure ex æquo & bono, id est, ex æquitate naturali oriëntes, ut est actio Constitutoria, ut actio de dote *l. Eius. 8. ff. de cap. minut.* Subtiliter tamen intuenti negotium aliquod etiam hic geri videtur, id est, contractus. Nam qui non debitam pecuniam solvit, hoc ipso negotii aliquid gerit, inquit Cajus *l. Si in area. 33. ff. de Condit. indeb.*

§. Item is cui res aliqua.

Hic §. respondet tit. *Commodati & tit. C. de commodato.* Quod ad verbum ipsum attinet, latinè duobus verbis commodati & utendi hoc negotium notatur, *l. 1. ff. h. tit.* Sic & utendum rogare *l. Qui rem. 15. ff. de positi.* Et ita Eucchio apud Plautum in Aulularia. Ab eo differt verbum Mutui, licet interdum Mutuum & Commodatum confundantur & pro eodem ponantur *l. Item legato. 49. §. 1. ff. de legat. 3. l. Quæsitum. 12. §. si quis eodem. 14. ff. de instructo legat.* Sic & comodare interdum pro mutuo dare, sed improprie

prel l. 1. C. Theodosius quod iussu. Utrunq; communi nomine interdū dicitur præstare l. ult. C. quod cum eo, &c. Quo verbo hodieq; utuntur, in Italia & Francia *prestare*. Græci quoq; utrunq; verbo *χρησθαι* vocant & *χρησις* est commodatum ut sup. d. Germanicè *leihen* dicitur, de quo & sup. *Vendi* vocabulū interdum de mutuo dicitur, l. *Quin etiam*. 2. ff. de calumniatorib. Definiri autem potest *Commodatum*, Contractus quo res alteri ad certum usum datur, utenda gratis. Sunt enim alia tria negotia commodato similia, Mutuum, locatio & Precarium maxime. Nam quæ mutuo datur non ad usum, sed ad abusum potius datur; res enim que datur mutuo talis esse debet ut usu cōsumatur: Contra quæ commodatur talis esse debet ut usu nō cōsumatur, l. *Sed mihi*. 3. §. ult. ff. h. t. Non potest, inquit Ulpian. commodari id, quod usu cōsumitur, nisi forte ad pompam, &c. Est enim usus abusus contrarius, ut pulchrè Cic. in *Topicis*. Itaque hoc verbo usus sive, *utenda*, in hac definitione excluditur mutuum: *Locatio*, qua etiam res conceditur utenda excluditur verbo, *Gratis*. Nam locatio non est sine mercede, §. 1. inf. de locat. & addit. l. ult. §. *sicut* & l. *Si ut certo*, §. 5. Rem tibi. 12. ff. h. t. *Precarium* Commodato est simillimū ut ait l. 1. ff. de precario. Nam utroq; gratis conceditur usus rei, & utrunq; ad liberalitatem & beneficia potius, quam ad contractum sive negotium pertinere videtur, d. l. 1. in comodato. 17. §. *sicut*. 3. ff. commod. l. *Interdictum*. 14. ff. de precario. Differunt tamē cum aliis in rebus, tū in his duob. maxime, quod commodatū est contractus ut hīc, Precarium non item d. l. *Interdictum*. 14. Et quod in comodato usus est certus, in Precario infinitus & incertus l. 1. ff. de precario. l. *Si ut certo* §. 5. *quinimo*. 8. l. *Eum qui*. 10. ff. h. t. commodati & d. §. *sicut* 3. in fin. Preterea commodatū ferè locum habet in rebus mobilibus, Precarium in rebus soli, l. 1. ff. commod. l. *In rebus* 4. ff. de precar. His igitur verbis in definitione positis & ad usum certum excluditur Precarium.

Sed is ab eo qui Tres differentiæ inter mutuum & commodatum hīc exponuntur. Primo in mutuo is qui rem accipit ejus fit dominus; in comodato non sit neque dominus neque possessor, sed usum tantū habet, l. *Mutuum*. 2. §. in mutui. 4. ff. de reb. cred. l. *Rei*. 8. & l. seqq. ff. commodati. Secundò in comodato res data eadem redditur, eadem, inquam, specie sive numero; in mutuo redditur eadem genere sive bonitate & qualitate d. l. 2. ff. de reb. cred. Tertiò in mutuo præstatur casus, in comodato non item, quæ differentia ut intelligatur, res paulò altius est repetenda. Ergo breviter sciendum, in jure præstari quedam, in contractibus ea nimirum de quibus contrahentes tenentur & obligantur, eo enim verbum *prestandi*, quod l. c. torum est proprium, pertinet: Tria autem sunt quæ in contractibus præstantur. *Culpa*, *Dolus* & *Casus* l. *Contractus* 23 ff. de divers. R. l. 1. *Si ut certo* §. 5. Nunc videndū. 2. ff. commodati. Eadem tria eleganter dicuntur etiam venire in contractus d. §. 2. De his autem tribus ita generaliter definitur: *In omni contractu præstari dolum, in nullo casum impleri, culpam*. Sed quia *Culpa* aliàs major est, aliàs minor, magna exoritur

Y y 3,

diff.

difficultas in culpa præstatione rectè moderanda. Nam Culpa in jure triplex, lata, levis & levissima reperitur, ut cōtra diligentia itē est triplex, Summa sive exactissima, Mediocris & Exigua. Culpa enim idem valet quod negligentia. *l. Magna. 126. ff. de V. sign. §. ultim. inf. de societate l. Socius socio. 72 ff. pro socio*, cui ut contrarium opponitur diligentia, & hinc ut diligentia ita & culpa tres sunt gradus. Et Maxima quidem sive summa negligentia aut culpa in jure dicitur plerunq; culpa lata sive latior, *d. l. Magna. & l. Quod Nerva. 32. D. de positi*. Altera dicitur in jure levis *l. Tutori. 20. Cod. de negotiis gestis & passim*. Minima deniq; in jure dicitur levissima culpa. *l. In lege Aquilia. 44. ff. ad leg. Aquil. l. Sed si. 26. ff. de acquir. rer. domin.* Est autem Culpa lata non intelligere id, quod omnes homines intelligunt, etiam stulti & imperiti. Crassam & supinam negligentiam vocat IC. in *l. Regul. 9. §. sed facti. 2. & l. Nec supina. 6. ff. de juru & facti ignor.* Ita definit eā IC. in *l. Lata. 23. & l. Cedere dic. 213. ff. de V. sign.* Et proinde lata culpa dicitur in jure dolo proxima. *l. Fidejussor. in princip. ff. mandati. d. l. Magna. 126 & l. Quod Nerva. 32. ff. de positi*. Verè tamē differt à dolo. Nam dolus est fraus certa, culpa lata est quasi fraus sive fraus intellecta & præsumpta, & hoc est quod ait *d. l. Si fidejussor. 29. ff. mandati*, latam culpā sive magnā negligentiam esse persæpè dolum, ut si per ebrietatem, per amorem. *l. Omne delictum. 6. §. Qui se 7 Vers. per vinum ff. de re militari l. Sed etsi. 5. §. si magister 3. & l. seq. ff. ad leg. Aquil.* Levis culpa ita definitur ut sit ejus, qui non fungitur officio boni patrisfamilias. *l. Si putator. 31. ff. ad leg. Aquil.* sive diligentis; ei enim opponitur diligentia, qualem bonus paterfamil. suis rebus adhibere solet, *l. A tutoribus. 33. ff. de administrat. tut. l. Si cum fundum 68. ff. de contrab. empt.* Levissima sive maxima culpa suus est nō fungi officio diligentissimi patrisfamilias, sive est, cui respōdet diligentia exactissima. *l. In reb. 18. ff. commodati. §. ultim. inf. de societate §. 1. Vers. sicut inf. de oblig. quæ ex q. contractu.* Breviter. Culpa lata est stulti & dissoluti; levis est diligentis; levissima est diligentissimi patrisfamilias, &c. His jam ita distinctis quæri solet de singulis contractibus quæ culpa in quolibet præstetur? Et dicendum latam in duobus solam præstari, Deposito & Precario *l. Contractus. 23. de divers. R. 1.* Levissimam in tribus, commodato, ut hîc, Mandato *§. ultim. inf. de mandato*, & Gestio, *d. tit. de obl. ex q. contractu. in pr. vers. quo casu ad exactissimā.* Ratio autem cur tam variè, id est, cur alia in aliis contractibus culpa præstetur, hæc est, quia æquitas postulat, ut cuius quid causa & nomine sit, sive ejus commodum, ejus id quoque ad incommodum redundet *l. Nam hoc natura. 14. ff. de condit. indeb.* At contractus alii unius tantum sunt causæ sive ad unius utilitatem, ut Commodatum, ut Depositum; Alii ad utriusque ut emptio, locatio, societas. Jam ubi utriusque vertitur utilitas, ibi & dolus sive lata culpa & levis culpa præstatur: ubi alterius tantum, si quidem accipientis, levissima, ut in commodato; si dantis, lata tantum, ut in Deposito præstatur. Et hanc regulam de modo culpæ ex utilitate contrahentium ponendo, sæpè prædicant Jurisconsulti, ut

Ulpian.

Ulpian. *l. si ut certo §. Nunc videndum. 2. ff. commodati. Modestini. lib. 1. fragmentorum vel jurisconsultorum tit. 10.* Et hanc quoque causam expressit Imp. in *§. ultim. vers. sed quia pignus. &c.* Ex his jam intelligitur tertia differentia inter mutuum & commodatum, qua dictum est, in mutuo præstari etiam casum, quia in mutuo accipiens sit dominus. Res autem, ut dicitur, perit domino: In commodato levissimam quidem culpam præstari, non tamen casum, nam à nullo casus præstatur *d. l. Contractus. 23. ff. de divers. R. I.* Tres tamen accipiuntur casus, quibus in commodato etiam casus fortuitus præstatur. Primus si res commodata æstimata fuerit *l. si, ut certo §. Et, si forte. 3.* Secundus, si culpa intervenerit *d. l. si ut certo §. 2. & hic vers. si modo non ipsius culpa.* Tertius, si ita convenerit ut etiam casus præstetur *d. §. 2. & d. l. Contractus in fin. l. si, si convenerit. 6. ff. depositi.* His modis & casibus fieri potest, ut commodatarius præstet casum, id est, plus quam postulet natura commodati. Contra fieri quoque potest, ut minus præstet, id est, ut non præstet culpam levissimam, sed levem & interdum ut præstet tantum latam sive dolum, puta si ita convenerit, aut in quibusdam casibus *de quib. in l. In rebus 18. l. Eum qui. 10. §. ult. & l. Si mei. 12. ff. commodati.*

Commodata autem res.] Hic locus præcipue notandus est, ut in quo definitio commodati contineatur. Est enim, inquit, *Commodatum*, quo res utenda datur, nulla mercede constituta, sed de definitione *d. sup.* Quamvis his verbis id maxime agatur, ut ostendat Imp. commodatum (ut mox ait) gratuitum esse debere. Est enim beneficium sive officium quoddam *l. In commodato. 17. §. Sicut. 3. ff. commodati.* Et in eo commodatum simile est precario *l. 1. ff. de precario*, & Deposito, quod item est gratuitum, ut beneficium quoddam. *l. Lucius. 24. ff. depositi.* Et Mandato, quod item est officium humanitatis *l. 1. §. mandatum. 4. ff. mandati.* His omnibus si merces accedat, erit aliud negotium. Honor tamen, id est, remuneratio accedere potest *l. Si remunerandi. 6. ff. mandati.* Sic & dos non mutatur per antiphernam & quasi compensatione dotis, quæ fit per donationem propter nuptias.

§. Præterea & is.

DE Deposito hic breviter agitur, cui §. respondet insignis tit. *π. depositi & tit. C. de deposito.* Depositum interdum latine dicitur & commendatum; nam commendare nihil est aliud quam Deponere *l. Commendare. 186. ff. de V. sign. l. Lucius 27. & l. Publia. 26. ff. depositi l. 1. §. penes. 6. & Cū hereditas. 9. C. eod.* Unde & commendare corpus sive cadaver pro in terra ponere & sepelire *l. Et si quis. 14 §. impensa. 4. ff. de Religiosis & sumptibus funerum.* Videtur & dici *Servandum.* Sed Paul. Depositum à Servando ita distinguit, ut Servandum sit id quod ad breve tempus custodiendum datur, *Depositum.* quod etiam ad longum ut depo-

ut depositum sit genus, servandum species *lib. 2. sen. tit. de deposito*. Germanicè unum & proprium nomen vix habemus, vulgo tamen depositum. *Πιν-
dergelegt* Gut & *vertrawt* Gut vocant & interdum *jubewaren* *geben* Gut/
Græcè *πεποιταμένη*. De verbo sequestri & verbo sequestrandi. Nam &
hoc depositi est genus.) quæ sit ratio, *mox dicitur*. Definiri autem potest *De po-
situm* contractus quo quid alicui gratis datur custodiendum, vel ita, quo tota
rei custodia fidei alicujus amici gratis committitur, *l. 1. ff. de positi*, ubi & Ety-
mon verbi Ulp. adfert, quasi depositum sit latinè *De* id est, valde positum, id
est, planè alicui commissum & concreditum. *DE* enim auget, ut deamo, depe-
rio, dedo, ut ait Festus, sed Paul. Depositum putat dictum quasi diu positum,
in fragm. vet. ICC. tit. 10. & d. lib. sen. tit. de deposito. Divisiones autem duas re-
perio, una est qua depositum parit actionem in simplum, ut plerunq; fit, vel
in duplum, ut fit quatuor tantum casibus, puta si ruinæ, naufragii, incendii &
tumultus causa quid deponatur, quibus adde Inficiationem, ut explicabitur
*inf. § Rei. 17. vers. plane & § in duplum. 23. & § sed si. tit. 26. de acion. l. 1. § 1 & l.
De eo. 18. ff. de positi*. Altera divisio est, qua depositum vel fit ab uno, ut fe-
re fit, vel fit à pluribus maxime litigantibus, quod latinè pro sequestro depo-
ni dicitur *l. Licet. 17. ff. h. t.* Nam *Sequester* is propriè est, apud quem res
controversa à pluribus deponitur *d. l. Licet. 17 & l. Sequester. 112. ff. de V sign.*
dictus ab eo, quod ejus fidem sequantur deponentes, ut ait Gellius *lib. 12. ca. 1.*
Vel ab eo quod qui deponunt eum velut occurrentes sequantur, ut ait IC.
in d. l. Sequester. Germanicè dicitur *Sequestrieren* / & sequestrum vocant
Germani *Ein Scheidmann*. Græcè eleganter *μεσίτης σωθηκοφύλαξ* & bar-
bare *ἐντερος*, ut est in veteri glossa unde Bart. & alii dicunt Intertiare, pro se-
questrare, Deponere.

Sed is ex eo solum tenetur.] Differentia una inter commodatum &
depositum hîc adfertur, plures adfert Modestinus *in lib. Regularum ut & in
frag. vet. ICC. tit. 10.* Nam in commodato & Dolus & Culpa etiam levissima
præstatur; in deposito dolus tantum. Ratio est, quia ait Modestinus *d. t. 10.*
Depositum solius deponentis utilitatem continet, sive quia nulla in eo ac-
cipientis versatur utilitas *l. Contractus. 23. ff. de diver. R. l. 1. & passim ff. de positi*.
Excipiuntur tres casus, quibus præter dolum etiam culpa præstatur, & in-
terdum casus. Primo si ita convenerit *l. Si convenit. 6. ff. de positi*. Secundo si
culpa intervenerit ut res periret. Tercio si merces intervenerit *l. Si ut certu.
§ Rem tibi. 12. ff. commodati*.

Creditor quoque.] Ait Imp. Pignoris quoque obligationem re con-
trahi Quod ut intelligatur, sciendum pignus esse duplex sive bifariam con-
trahi & constitui. *Re, & nudo pacto sive consensu*, sive ut ait Ulp. *Traditione &
nuda conventionel 1. ff. de pignoratit. alt* Pignus autem quod re sive traditione
constituitur, propriè dicitur pignus depositum *l. Perenti. 26. ff. de pignoratit.*
alt. l.

ad l. Creditor. 4. 2. d. tit. l. Servus cuiusdam. 36. ff. de condict. indeb. Paul. lib. 2. sent. ti. 4. de commodato & pign. & depof. & tit. seq. lib. 5. tit. 26. Et propriè est rei mobili-
lis. Alterum quod pacto constituitur propriè dicitur hypotheca, & propriè
est rei immobilis. De illo hic agitur & sub *tit. 20. & C. de pignorat. act.* De hy-
pothecaria explicatur sub *tit. 20. de pignor. & hypoth.* Illud est contractus, hoc
est pactum potius quàm contractus, quare hoc *Pignus* ita definiri potest, ut
sit contractus, quo Creditori quid obligatur translata in eum possessione, ut
in ea sit causa, quoad Debitum ex solvatur. Nomen est satis notum. Ex hoc
pignore nascitur actio, quæ dicitur *Pignoratitia*, qua Creditor qui pignus
accepit conveniri potest à debitore post solutam Creditori pecuniam debi-
tam, ut pignus debitori restituat. Ex altero pignore, quod propriè hypothe-
ca, quæ nascitur actio, ea dicitur *pignoratitia* quam communi nomine, sed
propriè & sæpius hypothecaria & Serviana & utilis Serviana & quasi Ser-
viana dicitur, de qua explicabitur in § *item Serviana. 7. inf. de action.* hæc uno
tantum nomine semper dicitur *pignoratitia*, & est in personam, cum hypo-
thecaria sit in rem. Hæc est civilis & ex contractu, cum hypothecaria sit præ-
toria & ex pacto, & datur hæc debitori, Hypothecaria creditori. De aliis pi-
gnorum generibus sive divisionibus latius disputare non est huius loci, sed
pertinet ad hypothecariam & *add. §. item Serviana. 7.* Et cum pignus dividi-
tur in conventionale, testamentarium, prætorium sive iudiciale & legiti-
mum. *Arrha* quoque & *Fiducia* & *Antichresis* sunt certæ pignorum species, de
quibus iisdem quoque locis explicari solet *l. Si quis bona. 11. ff. de pignor.*

Sed quia pignus.] Ait Imp. in hoc contractu dolum & culpam præ-
stari, casum fortuitum non item. De casu ratio est nota, quia is in nullo con-
tractu præstetur *l. Contractus. 23. in fin. ff. de div. R. I.* Cur autem non tantum
dolum, ut in deposito, sed etiam culpa, ut in commodato, præstetur, ait Ulpia.
in *l. Si cum venderet. 13. §. ult. & l. seq. ff. de pig. act.* hæc est ratio, quia inquit, Imp.
pignus utriusque gratia datur. Nam ut sup. explicatum est, qui contractus
utriusque contrahentium utilitatem continent in eis & dolum & culpa præ-
statur *l. Si, ut certo. 2. §. nunc videndum. 5. ff. commod. uti.* Culpa autem non levis-
sima, ut in commodato, sed levis tantum præstatur, id est, talis diligentia à
creditore exigitur, qualem suis rebus non diligentissimus sed diligens pater-
fam, adhibere solet, *l. Ea igitur. 14. ff. de pignorat. act.*

*De verborum obligationibus. Titulus XV.
alias XVI.*

Dictum est sup. obligationes quæ Re contrahuntur, esse quinque, si-
ve ex quinque diversis contractibus nasci. Sequitur nunc a terum
obligationis genus, quod verbis contrahitur, de quo dubitari potest,
Zz Ex

Ex quo contractu, Et ex unione an ex pluribus oriatur. Nam *cit. hic indicat de obligationibus*, plures esse numero, ut & titul. *xx. concipitur de verb. obligat.* Dicendum hic unum tantum contractum, ex quo verbis obligatio oritur, indicari, puta stipulationem. Erant tamen olim & alia duæ species verborum obligationis, una quæ nascebatur ex dictione dotis, quæ abolita est, ut habetur *toto tit. C. de dot. promiss. & nud. pollicit.* Altera ex promissione operatur patrono facta per libertum, eaq; jurata, de qua adhuc hodiè non abrogata exponitur sub *tit. xx. de operis libertorum*. Et has tres species verborum obligationis ex dictione dotis, ex promissione jurata operarum Cælius tractans *de verb. obligat.* commemorat, *tit. 17.* Ea autem verborum obligatio, quæ ex stipulatione oritur, ut olim præcipua, ita hodiè sola consideratur. Verbum stipulationis à stipulo deducitur, quod idem valet, quod firmum & stabile. Nam contractus stipulationis apud Romanos ad firmandos alios contractus inventus est, teste Paulo *tit. 7. lib. 5. sent.* stipulatio, inquam, est contractus non tam principalis, quàm accessorius & aliorum confirmatorius. Et hæc est causa cur in *xx.* post omnes contractus ultimo loco explicetur de stipulationibus. Apud Græcos, Germanos aliasque nationes hic contractus caret nomine: Nam & res ipsa Græcis non erat in usu, ut neq; hodiè apud nos in Germania, præterquam quod interdum Notarii in instrumentis stipulationes in fine adjiciunt, non ut à contrahentibus factam, sed more tantum suo & consuetudine nata ex falso principio quo putant Glossographi, ut olim servis publicis, ita hodiè Notariis tanquam servis publicis alieno nomine stipulari jus esse, quod doctè refellitur à D. Hotom. *lib. 5. obser.* Sic & apud Gallos nullum est stipulationis robur, aut certè non majus quam cujusvis nudæ pactionis, ut ait Connanus Gallus *lib. comment. 6. ap. 6.* Ceterum Græcis posterioribus quæ jus Romanorum Græcè verterunt, stipulatio Græcè dicitur *ἐπερωτήσις*, i. e. interrogatio, ut videre est apud Theoph. Harmenopolum. Dicit aliquis, si stipulationis neque nomen neq; usus est hodiè, cur tam multa de iis in jure explicantur? Respondeo ea quæ in corpore juris plurima habentur de stipulationibus & de verb. oblig. nostris moribus consideranda pro pactis. Pactorum autem usus hodie est maximus ac frequentissimus in omni genere contractuum. Quare ut ea quæ de pactis in jure tractantur, ita & ea quæ de stipulationibus utilissima censeri debent ad materiam contractuum reliquorum qui constant ex pactis tanquam partibus. Ex his intelligitur contractum stipulationis, non Jurisgentium sed esse juris civilis sive Romanorum proprium. Quod & ex verborum formulis intelligitur, de quibus in § 1. *inf. h. t.* Est autem stipulatio, ut Pomponius definit, verborum conceptio, quibus is qui interrogatur, daturum facturumve se quod interrogatus est respondet *l. Stipulationum. §. 1. ff. de verb. oblig.* sive ut Paul. definit, stipulatio est verborum conceptio ad quam quis congrue rogatus respondit *lib. 4. sent. tit. 3.* De divisione stipulationis explicabitur *inf. n. 18. de divis. stipulat.*

Ex

Ex interrogatione.] Id est, ex stipulatione, quæ nihil est aliud quam interrogatio & responsio, sed rectè facta. Nam ex stipulatione non rectè facta quæ dicitur inutilis, non contrahitur obligatio. De qua inutili stipulatione explicabitur *inf. tit. 19 de inutilib. stipulat.*

Dari fieri ve.] Ex his verbis una stipulationis divisio pendet sumpta à materia, quæ duplex est, Res & Factum. Res dicitur dari, Factum fieri. Quare stipulatio rectè ita dividitur, ut omnis vel sit in Dando vel in Faciendo ut ait Paul. *l. Stipulationum. 2. ff. de Ver. obl.* De stipulatione in Dando hîc quoque agitur § *omnis & seqq. usq. ad §. ult.* in quo agitur de stipulatione in faciendo. Erant quoque hæc duo, Dare, Facere, in contractibus olim velut proverbio usitata quib. & Cic. & alii utuntur.

Ex qua duæ proficiuntur.] Idem dicitur in *l. si stipulatus. 4. ff. de usur. l. si quis. 24. ff. de reb. cred.* ut dabis centum, dabo, certa est stipulatio, quia res est certa ut centum. Dabis pecuniam omnem quam habes in arca, est incerta nobis, etiam si natura est certa. Sic promittis te iturum Romam, incerta est, quia Factum. Nam omnis stipulatio in faciendo est incerta. Nunc ait Imp. ex incerta stipulatione nasci actionem, quæ dicitur ex stipulatu: Ex certa nasci actionem, quæ dicitur condictio certi, de qua condictione *d. est sup. mir. tit. quib. modis re contr. oblig.*

In hac re olim.] Hæc obligatio, quia verborum dicitur, exponitur hîc quæ verba olim usitata fuerunt. Nam id generaliter observandum. Ea quæ non juris gentium, sed juris civilis sunt propria plerunq; sollemnibus pactis, directis civilibus verbis fieri solita ut sponsalia, ut legata, ut divortium, ut cretio, ut manumissio, &c. & proinde latinis tantum verbis. Sed in stipulationibus propter earum usum frequentissimum receptum fuit, ut non tantum latine, sed qualibet lingua fierent, ut *hic vers. verum l. An inutilis. 8. §. ult. ff. de accep.* Et hoc unum de genere linguæ sive sermonis, alterum hîc dicitur de ipsa verborum forma. Nam olim tantum hæc quinque verborum verba erant in usu: Spondes, promittis, fidejubes, dabis, facies, sextum addit Paul. fide promittis *lib. 2. sent. tit. 9.* Quod & hîc additur contra fidem veterum librorum hîc inculcatum *ex l. 1. §. verbum. 7. ff. de obl. & act.* adeo ut si quis ita stipularetur polliceris, inutilis est stipulatio. Sed hoc quoque correxit Imp. Leo, & constituit, ut præter hæc sex verba, etiam alia quælibet modo apta in stipulationibus usurpari possint, ut ibis Romam, ædificabis, trades equum, curabis hoc, &c. Et hoc est quod ait *sed hæc sollemnia verba.* Queritur an hæc stipulatio, promittis decem? dabuntur; valeat? Negant Glossographi argumento constituti *Nov. 115.* sed verius est valere. Sic enim & apud Plautum hæc formula interdum reperitur, qua de re Alciatus *lib. 2. parerg. cap. 18.*

Sed hæc sollemnia.] Hic versus pertinet ad priorē illum, *In hac re olim, non ad proximum illum utrum autem latina, &c.* hîc ab Imp. interjectum.

ZZ 2

Postea

Postea autem Leonina.] *L. Omnes. 10. C. de contrah. & committ. stipul.*
 Quibuscunque verbis.] Id est, non tantum iis sex, sed etiam aliis idoneis, ut solves reddes, prætibus, curabis, polliceris *ut sup. d.*

§. Omnis stipulatio.

Dictum est *sup. ad fin. tit. de oblig.* inter quatuor præcipuas contractuum divisiones hanc esse unam, quod omnis contractus vel purè fiat, vel in diem, vel sub conditione, id hoc loco, etsi de stipulatione tantum dicitur, tamen ad omnes contractus pertinet. *l. Obligationum. 44 ff. de oblig. & act.* Nam & alia pleraque de stipulationibus, quæ hic explicantur, in aliis quoque contractibus usum habent, *ut sup. d. est.* Differentia autem inter partes hujus divisionis una insignis hic exponitur hæc, quod in puro contractu præsens est & obligatio & petitio, in conditionali nec obligatio nec petitio est præsens, sed differtur. In eo, qui fit in diem, obligatio quidem est præsens, petitio non item. Utilitas autem hujus divisionis maximè posita est in æstimatione rei in usura, in eo quod interest *l. si ita. 13. ff. h. t. l. Quoties. 81. & l. seq. d. tit.* Eodem modo & legata dividuntur de quib. *est tit. ff. de condition. & demonstr.* In quibus alia adhuc insignis est utilitas hujus divisionis in transmissione *l. Quæ legata. 18. ff. de divers. R. l.*

Idque constat.] Scilicet ex natura stipulationis, sed ex natura rei vel loci adjectione sæpè differtur petitio, ut dabis vinum quod in vite tua hoc anno crescit aut frumentum. Nam expectandum est tempus messis aut vindemiæ. Sic stipulans Argentorati, dabis centum Antuerpiæ, propter locum quo centum dari possunt iusta dilatio interponitur *l. Interdum. 73. ff. h. tit. §. loca inf. h. tit.* Differtur quoque interdum petitio sive executio stipulationis miserationis causa, *l. Debitorib. 31. ff. de rei judicata. l. Eos qui 2. & seq. Cod. de usur. rei judicata.*

Statim quidem debetur] Dies enim adjecta non eo pertinet, ut eam obligationem differat, sed solutionem tantum sive executionem *l. Centesimis. 46 ff. de V. oblig. l. Ex his verbis. 5. C. quando dies legati vel fideicom. cedat.* Hæc enim duo in contractibus quoad effectum eorum semper spectari debent, obligatio & obligationis executio, id est, actio sive solutio *l. In executione. 81. ff. h. t.* Observandum autem discriminè inter testamenta & obligationes, quod obligatio possit contrahi in diem, heres autem institui non possit *§. heres. 9. sup. de hered. instit.* ubi & ratio exponitur. Planè hæc stipulatio, hodiè dare spondes, omnino non est in diem, sed pura *l. Liber. 118. §. 1. ff. h. t.*

Ac ne eo quidem ipso.] Tempus enim sive dies cum adicitur contractui in gratiam & utilitatem debitoris sive promissoris adicitur. *l. Cum tempus*

tempus 17. ff. de divers. R. l. Ut in testamentis adicitur gratia heredis. d. l. 17. l. *Supulatio* 38. §. Inter. 6. ff. h. t. & d. l. Liber homo. 11 §. b. t.

§. At si ita stipuleris.

Hæc verba prioribus sunt adjungenda, pertinent enim ad stipulationem in diem. Nam prius sive modo jam d. est de stipulationibus in diem, nunc exponit Imp. de stipulationib. usque ad tempus aliquod, ut quoad vivam vel per triennium, vel usque ad proximas Cal. Martias. Et docet Imp. has stipulationes etsi in diem videri possunt, non esse tamen in diem, sed puras. Et quod magis mirum videri posset, perpetuas. Sed pulchra redditur ratio cur sint perpetuæ: quia, inquit, ad tempus deberi non potest. Quid ita? Quia obligationes sunt juris sup. in definitione obligationis. Ea autem, quæ sunt juris, natura sui sunt perpetua, non minus atque jus ipsum, arg. l. In suis. 11. ff. de lib. & pos. Et hoc est quod vulgo dicitur. Tempus non esse modum inducendæ obligationis l. Obligationum ferè. 44. §. Circa. 1. Vers. placet ff. de oblig. & act. l. Eum qui. § 6. §. qui ita. 4. ff. h. t. Notanda est autem hac in re differentia stipulationis & legati quod stipulatio in annos singulos, sive annua & quotannis est perpetua & ad heredes transit, legatum non item, sed morte legatarii finitur l. Si Stichum 16. ff. h. t. Ratio hujus differentiæ duplex videtur, tum quia stipulatio juris sit, legatum facti. l. Eas. 8. ff. de cap. minutis. Ea autem quæ sunt juris ad heredes transeunt, quæ facti non item; sunt enim personalia facta: tum quia legatum hoc annum videatur factum in alimenta legatarii, & proinde sit personale, cum per stipulationes etiam heredibus nostris prospiciamus. l. Si pactum. 2. ff. de probat.

Sed heres petendo.] Ait heredem stipulatoris ipso jure petere posse, sed removeri & excludi exceptione, sive pacti, sive dolimali d. l. Obligationum ferè. 44. §. Circa. 1. Vers. placet ff. de oblig. & act.

§. Sub conditione.

EX his verbis definitio conditionis elici posse videtur, quod conditio sit causa sive adjectio, in testamentis maximè & contractibus adhiberi solita, quam in casum ipsa, quibus adhibetur, differuntur. Nam etsi in jure conditio interdum dividitur in casualem sive fortuitam & in arbitrariam sive potestativam & in mixtam. Vera tamen conditio est ea, quæ in casum concipitur, ut si Titius consul factus fuerit, arbitraria est hæc si voles dabis centum; si Eclogam Virgilio descriperis. Solent autem conditiones hac particula, Si concipi, & exceptiones ferè hac *Extra quam*, & modus hac, *Ut*, & causa denique hac *Quia*, sed de his adjectionibus videatur tit. 20. de condit. & Baldur. ac Brusselii tractatus de conditionibus.

Z z 3

Cum

Cum differtur obligatio.] Hic proprius est effectus conditionis, vim negotii differre: Semper enim conditio vim exercet in futurum & semper in futurum concipitur *l. Nominatim. 34. in fin. ff. de condit. & demonstr.* Quare si Cæsar vivit centum tibi do lego, non est conditio, quia in præsens tempus concepta.

Ut si aliquid factum.] Altera conditionis divisio his verbis indicatur. Omnis enim conditio vel in faciendo, vel in non faciendo posita est, ut si Romam iveris & si Romam non iveris: si Argentorati manseris & si non remanseris. Magna est autem differentia harum partiū, quod conditio in faciendo quandocumq; impleri potest, conditio in non faciendo, nō nisi morte impleri potest. Et hoc est quod ait Imp. in vers. *Si quis ita. in verb. perinde erit ac si stipulatus esset cum moriatur.* Cum itaq; per hanc conditionem in non faciendo fiat, ut utilitas sive effectus negotii ad mortem differatur: in legatis viam invenit J.C. Mutius, qua legatario sub tali conditione etiam ante mortem liceret capere legatū, viam, inquam, cautionis, id est, ut legatarius caveret heredi, se nunquam id facturum, id est, nunquam iturum Romam, quæ cautio dicitur Mutiana; de qua pulchrè valde Balduinus in *libello sing. de jurisprudentia. Mutiana. 7. & l. Heres. 89. ff. de condit. & demonstr.* An autem in contractibus & stipulationib. huic cautioni Mutianæ sit locus, controversum est, quæ de re D. Cujac. & alii *ad l. Ita stipulatus. 115. §. 1. ff. de V. oblig.*

Si in Capitolium.] Hæc conditio, si in Capitolium ascenderis, aut non ascenderis, in jure nostro est frequentissima, nata ex superstitione. Solent enim Romani olim Deos adoraturi in Capitolium ascendere, ut rectè Duarenus *lib. 1. disp. cap. 15.*

Ex conditionali.] Hic de effectu præcipuo stipulationis conditionalis, quo differt à stipulatione purâ & in diem, exponitur. Nam pura stipulatione & jam debetur quid, & peti potest; ea quæ in diem est debetur quidem, sed peti nondum potest; Conditionali, nec debetur, nec peti potest, sed spes tantum est, inquit Imp. *debitum iri l. Cedere diem. 213. ff. de V. sign.*

Ex conditionali stipulatione.] Hæc præcipua est differentia ab effectu inter stipulationem conditionalem ac inter puram ac in diem, quod in hac & in purâ verè debeatur, quod promissum est; in conditionali non debeatur: sed spes tantum sit debitum iri. Hic est enim effectus conditionis ut obligationē suspendat ac differt *l. Cedere diem. 213. ff. de verb. sign.* Obstat huic sententiæ, quod est in *l. Conditionales. 54. ff. d. tit. de V. S. & l. Is cui sub conditione. 42. ff. de obl. & act.* Ubi creditor dicitur is, cui sub conditione quid promissum est, ex quo consequitur id jam deberi. Obstat quoque *l. V. usufructus. 26. in fin. ff. de stip. serv.* Ubi stipulatio sub conditione dicitur ex præsentī vires accipere, quāvis petitio ex eo suspensa sit. Dicendum stipulationē sub conditione factam non planè nihil esse, sed factui in utero jam concepto comparari posse, ut concepta sit stipulatio & conditionis eventu nata sive edita, & ita intelligendum quod

quod dicitur stipulationem ex præsentī vires accipere. Unde & id quoque efficitur, ex ea stipulatione jam cepisse deberi quod promissum est. Unde & conditionalis creditor dici potest, cui ex ea stipulatione debetur. Et hæc quoque est ratio ejus, quod statim hîc adjungitur, hanc stipulationem transferre ad heredem, quia nimirum *ut d. est*, hæc stipulatio jam sit concepta; sive aliquid jam sit quod transferri sive transfundi ad heredem possit. Imp. hic autem *spem transmitti*, quia nondum perfecta sit obligatio. Sic & Ulpia. in d. l. 54. de P. S. Conditionales, inquit, Creditores dicuntur qui spem habent, ut competat actio. Rectè igitur Imp. conditionalem stipulationem in heredem transmitti ait, idem & in l. Si quis 57. ff. h. tit. & l. Veteris. 13. C. eod. Aliud est in legato conditionali d. l. 15. cui. 42. de O. & A. l. Si post. 5. ff. quando dies leg. vel fideicommi. l. 1. §. si autem aliquid. 7. C. de caduc. toll. Differentiæ ratio inter stipulationem & legatum obscurior est, vulgo hæc adfertur, quod in contractibus & stipulationibus ratio habeatur non tantum contrahentium, sed etiam heredum l. Si pactum. 9. ff. de probat. in legatis non item, sed tantum personæ legatarii, cui ob meritum relinquitur legatum l. Nec adjecit 9. ff. pro socio. Sed prior ratio sup. allata elegantior videtur hac, quod stipulatio conditionalis jam sit aliquid, legatum planè nihil. Quid ita? quia legata utpote donationes sunt facti l. Eas 8 ff. de cap. diminut. l. Arst. 18. ff. de donat. cum stipulationes jus in se contineant, quoad obligationem inf. tit. de stipul. servorum l. 1. ff. eod. Ea autem quæ sunt juris perpetua sunt; quæ facti instrumentis constituunt: id est, tum aliquid esse censentur ea quæ sunt facti, cum existunt: tum, inquam, id est, eo momento quo fiunt & celebrantur l. Stipulationum. 2. ff. h. t. l. 1. ff. de oper. lib.

§. Loca etiam inferi.

QUasi diceret, non tantum dies aut conditio sed etiam locus inferitur sive adjicitur stipulationibus, ut & aliis contractibus l. Obligationum fere. 44 ff. de ob. & act. sed de stipulatione hîc & in l. Interdum 73. l. Eum qui. 41. §. ult. l. Continuus. 137. §. cum ita. 2. ff. h. t. de V. oblig.

Quæ stipulatio licet pure.] Dictum est sup. ex stipulatione rem statim & deberi & peti posse §. omnis sup. nisi vel natura vel aliud sit impedimento, ut differatur petitio sive Executio: puta si locus infereretur stipulationi. Nam per locum etiam si non differtur obligatio, differtur tamen petitio sive Executio. Quare hæc stipulatio cui locus adjicitur, forma & conceptione est pura, quia diem aut conditionem ex præsentī non habet; sed re ipsa sive effectu est in diem. Ut centum dabis Romæ: si quis stipuletur Argentinæ, non statim peti possunt centum, sed post spacium temporis quo Romam Argenterato iri possit. Locus enim id secum inducit. Nam, ut ait Paulus, qui Carthagine dari stipulatur, cum Romæ sit, tacitè tempus complecti videtur quo perveniri Carthaginem potest.

Quæri

Quæri potest quantum tempus requiratur? Et melius est totam rem ad judicem, id est, virum bonum remittamus, ut ratio habeatur temporis, ætatis, valetudinis, sexus, promittentis *d. l. Continuus. 137. §. Cum it. 1. 2 ff. de V. O.*

Et ideo si quis Romæ] Hanc stipulationem Romæ factam Hodie Carthagini dare spondes, ait Imp. esse inutilem, quia sit impossibilis § *si impossibilis. 10. inf. de inutil. stipulat.* continet enim hæc stipulatio contraria in se. Nam continet tempus præsens per verbum hodie, & continet futurum per verbum Carthagini. Interdum tamen hæc ipsa stipulatio utilis est, puta si stipulator & promissor ante aliquod tempus suo quisque dispensatori notum fecerit in eum diem futuram stipulationem, & mandarit unus daret & alter acciperet *l. Si servus. 141. §. si inter. 4. ff. de ver. oblig.*

§. Conditiones.

Dictum est *sup* in definitione conditionis, conditionem propriè esse quæ concipitur in futurum; nam ea sola est quæ differt obligationem, quare conditio quæ concipitur in præteritum vel in præsens tempus, ut si Cicero consul fuit, si Cæsar vivit, quia tantum sive forma, scilicet per hanc particulam Si, est conditio; propriè, & quod ad effectum atinet non est conditio *l. Condicio 100 ff. h. tit. l. Cum ad præsens. 37. ff. de reb. cred. l. Si ita 120. d. tit. de verb. obl.* Et hoc est quod ait, *aut statim infirmant, &c.* id est, non sunt propriè conditiones, quia non differunt obligationem.

Quæ enim.] Pulchrè hoc explicatur in Dialecticis in lib. *περί ἐπικυρίας* quæ sint certa & quæ incerta; sunt enim duorum generum. Nam quædam Certa sive Incerta absolute sive natura φύσει: quædam sunt Certa nobis sive Incerta, ut præterita & præsentia natura semper sunt certa, licet nobis incerta: Futura autem fortuita sive contingentia & natura & nobis sunt incerta. Et hoc est quod ait hic Imp. *Præsentia & præterita hic per rerum naturam esse certa*, & proinde non differri obligationem, ut rectè admonuit Anton. Contius.

§. Non solum.

Hactenus de stipulationibus in dando, nunc de iis quæ consistunt in faciendo, facta autem sunt fossam fodere, domum ædificare, ire, agere, possessionem tradere *l. Vbi. 75. §. qui id. 7. l. Stipulationum. 2. §. l. ult. l. Si pœnam. 68. ff. h. tit.* Verbi gratia: Promittis mihi ire agere, licere? promitto, vel promittis te non facturum quo minus mihi ire, agere liceat, vel ducturum uxorem, non iturum Romam, hoc enim stipulationis genus, quod in facto consistit, est duplex vel in faciendo, vel in non faciendo & hoc differt hæc stipulatio à priore in dando posita. Sunt & aliæ differentię, quarum

una

una hic quoque adjicitur his verbis, & in hujusmodi stipulationibus. Nam in stipulationibus faciendi plerumque adjicitur stipulatio pœnalis; in stipulationibus in dando rarius adjicitur stipulatio pœnalis. Hujus differentie ratio hæc est, quia facta sunt incerta. *l. Vbi. 7.* quæ per stipulationem pœnalem certa quodam modo redduntur. Nam si factum permissum non præstetur, loco ejus quod interest id factum non præstari permittitur certa pœna; nam non tantum factum, sed & id quod interest, incertum est, quia id quoque quod interest in facto consistit. *l. Quatenus. 24 ff. de R. I. l. ult. ff. si quis in jus voc. non ierit. verbi gratia.* Promittis domum ædificari? Promitto: Et si non ædificabis, dabis mille: dabo, quæ posterior stipulatio pœnalis dicitur: Eadem pœnalis stipulatio aliis quoque modis concipitur, ut si ita factum non erit, tunc pœnæ nominare, &c. vel ut hic, si adversus id factum erit. *l. Continuus. 137. § si ut aliquid fiat. l. Cum quid ut fiat. 7 ff. h. t.* Utilitius tamen & elegantius hæc stipulatio pœnalis, ut aliquid fiat ita concipitur. Si ita factum non erit, & contra ut ne quid fiat, si adversus id factum erit: quod si duplex præcellerit stipulatio ut fiat, & ut ne fiat, sive fieri & non fieri, tum stipulatio pœnalis ad utramque ita concipitur, si adversus ea factum erit, &c. ut rectè hic in fin. Imp.

Ac necesse sit.] Indicat tacitè Imp. eum qui obligatur ad factum, non præcisè cogendum præstare factum, sed liberari præstando id quod interest loco facti. *l. 1. ff. de act. empti in fin. l. Si quis. 13. §. Si quis. ff. de re judicata, &c.*

*De duobus Reis stipulandi & promittendi. Tit.
XVI. alias XVII.*

HUIC respondet tit. π. & C. de duob. reis & Nov. 99. Est autem hic tractatus de duobus Reis in jure non minus utilis quam subtilis. Utenim stipulatio singulorum, de qua *sup. tit. prox.* Ita & hæc quæ est duorum aut plurium in omni contractu adhiberi potest; Imo etiam testamento duo Rei constitui possunt. *l. Eadem. 9 ff. de duob. Reis constit.* Vulgò hi Correi dicuntur, sed à veteribus duo Rei. Reus autem à Re nomen habet, teste Cic. *lib. 2. de oratore,* & pulchre Festus ex vetere Iuris consulo. *l. Elio Galb.* Germanicè carent nomine sed Notarii sive tabelliones eos describunt his verbis *Sambi vnd Sonders* Ut & apud Gallos, teste Barone, hoc verbo *pour le tout* in solidum, de quo verbo in solidum, mox latius.

Possunt] Nam tantum duo Rei possunt constitui verbis stipulationis, sed etiam cæteris contractibus, ut emptione, Deposito, ut si penes duos Cistam deposuero utriusque fidem secutus in solidum inquit Papin. *in d. l. Eadem.*

Si post omnium.] Docet Imp. quemadmodum stipulatione fiant duo rei stipulandi & promittendi. Quæ in re primum necessarium est, ut eadè re

Aaa

pro-

promittatur: Deinde ut conjunctim sive conjuncta oratione fiat & stipulatio & promissio. Tertio, ut & stipulatio & promissio fiat in solidum, non quidem nominatim, sed ut id tamen agatur, verbi gratia: Si primus à Titio centum stipuletur, & mox eadem ab eodem secundus, eisque statim respondeat Titius promitto, vel utriq; vestrum dare spondeo, duo erunt rei stipulandi. Contra si Titius stipuletur à primo & secundo centum Eadem; & utrique respondeant, sive singuli separatim spondeo, vel omnes spondemus, duo erunt Rei promittendi *l. Duo. 4. ff. h. t.* Quare si ita Titio stipulante à primo centum, & mox à secundo item centum, cui uterq; statim respondeat spondeo, non erunt duo Rei stipulandi. Non enim dictum erat eadem centum, sed uterque tamen Titio tenebitur, quisq; in centum. Si diversa sit stipulatio & promissio. Quid si ita Titius stipulatus est centum à primo & secundo, eaq; illi promiserunt, ne hic quidem erunt Rei debendi, sed singuli partes viriles, id est, quinquaginta debebunt, quia id non actum est ut in solidum sint obligati *l. Reos. 11. § Cum. 1. ff. de duobus Reis.*

§. Ex hujusmodi obligationibus.

HÆC est utilitas & effectus constitutionis duorum reorum. Nam ubi duo sunt Rei, si sunt stipulandi sive credendi, singulis in solidum debetur: si sunt promittendi vel debendi, singuli in solidum debent sive renentur. Aliàs, id est, ubi non sunt duo Rei, sive correi, non in solidum, sed in partes viriles fit obligatio *l. Duos. 6. § Duobus. 1. l. Cum duo. 2. cod. l. 1. & 2. C. cod.* Ratio autem cur in duobus Reis obligatio fit in solidum, ut hic dicitur, est: quia licet una duntaxat, puta unius rei, sit stipulatio, nominatim tamen aut saltem tacitè id agitur, ut eadem utrique vel ab eodem debeat. Queritur autem an exprimendum sit in contrahendo hoc verbum in solidum *Bank. h. t.* Et veteri quidem jure satis fuisse videtur, ut & una sive conjuncta esset oratio, & ejusdem rei nomine, hic enim tacitè id agi censèbatur. Et licet hoc verbum in solidum non exprimeretur, tamen nihilominus obligatio fuisset in solidum. Et hinc est quod in formulis hoc loco propositis verbi in solidum nulla sit mentio. Sed novo jure ex constitutione Justiniani *Nov. 99.* verbum in solidum, nominatim est exprimendum & adjiciendum. Ex eadem *Nov. id* quoque diligenter notandum, duos Reos debendi etiam nominatim in solidum se obligarint, non tamen teneri in solidum, nisi vel alter Reorum sit inops & non solvendo ut ipse ultrò solidum solvat & nolit uti beneficio quod dicitur Adriani, quod beneficium datum olim ab Adriano Imp. fidejussoribus de quo *inf. sub. tit. de fidejussor. §. si plures* 4 Imper. Justinianus etiam duobus Reis communicavit *id. Nov. 99.* Græci posteriores hoc vocant, ἀλληλεγγύης & reos debendi, ἀλληλεγγύως.

Et vel alter] Aut Imp. in duob. reis esse quidem duas obligationes principales, sed unius peremptione sive sublatione, perimi sive tolli & alteram.

Et hoc

Et hoc est quod ait J.C. *petitione unius rei im solvi obligationem, l. Cum duo. 2. §. l. seq. ff. de lit. iiii.* Et hac in re similis est hęc obligatio duorum reorū obligationi Rei & fidejussoris, quod unius solutione utraq; tollatur. In eo autem differt quod in duobus Reis utraq; obligatio est principalis; in fidejussoria autem, Rei est principalis, fidejussoris est accessoria §. *fidejussores ita. §. inf. de fidejussor.* Unde & altera existit differentia quod in duobus Reis, unus pure, alius sub conditione obligari possit, in Reo & fidejussore non item, id est, non potest fidejussor pure obligari, si Reus obligatus sit sub conditione *l. Grace. §. §. illud 7. ff. de fidejussori. d. §. fidejussores ita. §. l. c. Item si ille pure. §. c.* Et hoc est quod ait mox Imp. *ex duobus reis*, quod sumptum est ex *l. Ex duobus. 7. ff. eod.*

De Stipulatione Servorum. Titulus XVII. alias XVIII.

EAdem est ratio filiorumfam. §. *idem juris. inf. h. tit.* Sunt autem propria quedam jura stipulationis servorum & filiorumfam. quæ causa est cur & hic & in τ. proprio & separato tit. *de stipul. serv.* explicetur Rectè autem de stipulatione & non de promissione, nam servus ut stipulari possit receptum est ex utilitate, promittere non potest. Nam promittendo ut & alia re aut facto domino suo nocere non debet, nec obligari potest, nisi pecuniatenus Nam res nostra per servos & filiosfamil. melior fieri potest, deterior non item *l. Melior 133. ff. de divers. R. l.* Ad hunc tit. pertinet quoque *tit. 18 Per quas personas. §. c.* sed ille est generalis hic specialis de stipulatione tantum.

Ex persona domini] Nam servus per se nec stipulari, nec ullam obligationem contrahere potest *l. Obligari. 43 ff. de Ob. & actio.* Ratio est quia servus non est juris capax *l. Quod uti met. 32 de div. R. l.* Obligatio autem est juris vinculum *ut sup. dict.* Obicit aliquis stipulationem aliosque contractus esse facti *l. Consilium. 7. §. ult. ff. de curat. fur.* Eorum autem quæ sunt facti, quia sunt naturalia, particeps est servus §. *sed cum factum inf. b. t. l. i. in fin. ff. ad leg. Corn. de falsis.* Dicendum de stipulatione & contractibus idem quod & de possessione dici solet, ut possessionem ita & contractus partim esse facti, partim juris, *l. Si unus. 27 §. partus. 2. ff. de partus.* Quod autem de stipulatione, idem & de legato dicitur, posse servo legari ex persona domini *l. Debitor. 82. §. servo. 2. ff. de legat. 2.* Ex hoc autem principio sequitur, si dominus stipulari non potest, neque legatum capere, ne servum quidem posse: Ut hæretico legatum relinqui non potest Ergo nec ejus servo.

Sed & hereditas.] Est hoc proverbium in jure, *Hereditatem vicem defuncti sustinere. l. Hereditas. 61. ff. de acquir. rer. dominio. l. Non minus. 31. ff. de heredit. institut.* Ratio autem ejus hæc est propter utilitatem, id est, et si strictè

hereditas est res §.1. *sup. de reb. corpor.* non persona, utilitatis tamen causa receptum est, ut pro persona habeatur, ne videlicet post mortem defuncti dum jacet hereditas, commoda eorum quæ sunt in hereditate, id est, fructus, fœtus, partus, operæ servorum pereant.

In plerisque] Rectè Imp. in *plerisque*, non in omnibus quædam enim excipiuntur, in quibus hereditas non habetur pro persona, ut sunt illa in quibus vera & non ficta persona requiritur; quo in numero sunt jura quæ dicuntur personalia, ut usufructus. Sunt & ea quæ in facto consistunt, ut aditio hereditatis ut ire, agere, quare servus hereditarius, id est, servus jacente hereditate usufruct. stipulari non potest, quia usufr. sive vera persona esse non potest, ut ait Paulus l. *usufructus. 26. de stipul. serv.* Hinc quoque est quod hereditati furtum non fiat, de quo dubitavit Cicer. lib. 8. *Epistolarum*, quia furtum personam veram requirit cui fiat, ut ex definitione intelligitur, qua dicitur furtum debere fieri invito domino. Qua de re §.1. *inf. de obl. quæ ex delicto nasc.* l. *hereditaria. 68. & 2. ff. de furtis.*

Idcoque quod servus] Scilicet vel sibi vel hereditati ipsi, vel heredi futuro vel denique indefinitè, l. *si ex re. 28. §. illud 4. ff. de stipul. serv.* Sed si ita stipuletur, Titio heredi futuro dabis centum, non valet stipulatio, quia tempore stipulationis, quo tempore ut res incepit stipulatio, Titius ejus servi non fuerit dominus l. *Servus. 16. ff. de stipul. serv.*

§. Sive autem Domino.

Hic vers. sumptus est ex l. *Sive. 15 ff. eod.* ut dabis Titio domino meo, sive domino meo, dabis mihi, dabis Eroti conservo, aut simpliciter dabis, quod vocat impersonaliter.

Idem juris est.] Ait filiumfam. patri stipulando adquirere, ut servum domino, sed differentia adjicitur, quod servus domino stipulando adquirat ex omnibus causis, filius petit enim ex omnibus causis. Nam hodiè filius patri acquirit tantum ex causa peculii profectitii, ex aliis causis sibi ipsi, ut d. *sup. §. 1. per quas perso.* Et hoc est quod hic ait, *ex quibus causis, &c.* & quod in §. *Si quis. 4. Vers. ei verò. infr. de inut. stip.* in iis rebus, quæ tibi adquiri possunt. Quæ clausula distinctionis & adjecta est in l. *Quod dicitur. 130. in fin. ff. de verb. obl.* Est & alia inter filium & servum differentia, quod servus ex persona domini (suam enim non habet) jus stipulandi habet, ut *sup. d. inut. 111.* At filiusfam. jus stipulandi habet non ex persona patris, sed ex sua, l. *Obligari. 43. l. Filiusfam. 39. ff. de obl. & act.* Est enim filiusfam. civis Romanus ac liber, & proinde personam ipse habet d. l. *Obligari 43.*

Sed cum factum.] Hæc particula *sed* respondet priori vers. *Sive autem domino*, hoc modo quod dictum est in d. vers. *Sive*, nihil differre utrum servus stipu-

stipuletur sibi an domino, non semper verum est. Nam in factis multum id refert ut si servus stipuletur ire, agere, quod est facti, siquidem non acquirit domino, sed sibi, si autem domino stipuletur ire agere, ei acquirit. Itaq; hac in re multum differt Jus à facto. Nam servus ea stipulans quæ sunt juris, sive sibi sive domino stipuletur, semper acquirit domino, ut est dominiū aut stipulatio dabis; ea autem quæ sunt facti stipulans si domino, acquirit domino; si sibi acquirit sibi. *Stipulatio ista. 38. §. hi qui. 6. & d. l. Quod dicitur. 130. ff. de V. obl.* Differentiæ hujus inter Jus & Factum ratio hæc est, quia facta & personalia sunt & naturalia, quorum capax est servus *l. Qui heredi. 44. in pr. ff. de condit. & demonstrat. l. 1. in fin. ff. ad leg. Corn. de falsis.* Ea autem quæ sunt juris omnino in servum non cadunt *l. Quod attinet. 32. ff. de R. l. & d. l. Stipulatio. 38. §. hi qui. 6.*

§. Servus communis.

S. Eparatim de stipulatione servi communis, id est, qui duorum aut plurium est dominorum, hic agit, ut cognoscatur, cui ex dominis stipulatione servi adquiratur: qua de re extant multe *ll. in π. ut l. Si servus. 4. & l. seq. l. Proinde. 7. & seqq. l. Si communis. 17. l. Servus. 27. & seqq. ff. h. r. & idem quod hic dicitur iteratur *inf. §. ultim. per quas person. nob. obl.**

Pro portione domini. Id est, non uni in solidum, neque pro virilibus partibus, sed pro dominica portione, ut loquitur Pomponius in *l. Si communis. 37.* ut si primus & secundus servum emerint sexaginta aureis, quorum primus dederit quadraginta, secundus viginti: Primus majorem portionem domini habebit in servo, quam secundus, quare si servus stipuletur trecentos primo adquirentur ducenti, secundo centum. Id enim est pro dominica portione, non vero primo centum quinquaginta & secundo totidem, quod est pro virilibus & æqualibus partibus.

Nisi jussu. Regula de servo communi exposita hæc est, ex stipulatione servi communis cuique dominorum acquiritur pro portione domini, à qua Regula hic excipiuntur tres casus, quibus acquiritur non cuique dominorum sed uni tantum in solidum. Primus est, si jussu unius dominorum servus ille stipuletur. Alter est si uni ex iis nominatim, ut Titio domino meo. Tertius est si rem talem stipuletur quæ uni tantum dominorum non utrique acquiri possit, ut si fundum, qui jam est alterius dominorum alteri stipuletur. Nam hac stipulatione ei, cujus jam est fundus, nihil acquiritur, nemini enim res sua acquiri potest *§. 1. inf. de inutil. stipul.* Item si altero ex dominis uxorem ducturo servus dotem stipuletur, hæc stipulatio ducturo tantum domino acquiritur, alteri non item *l. 1. §. communis. 4. & l. Proinde. 7. §. Si servus. 1. Vers. interdum. & 2. ll. seqq.*

ff. eod.

AAA. 3

De

*De divisione stipulationum. Titulus XVIII.
alias. XIX.*

Dictum est *sup.* multas esse divisiones stipulationis, quarum nonnullæ jam sunt expositæ. Hoc autem loco divisio stipulationis valdè insignis exponitur, sumpta à causa efficiente. Quæ quidem divisio usum habet toto jure, in Judiciis, contractibus, legatis, &c. *ut inf.* intelligitur. Nam & in jure quoties reperitur mentio Cautiois, intelligendum ferè est unum aliquod genus stipulationis cautionalis. Stipulationes enim cautiones dicuntur, quia *ut sup. d.* stipulatio idem ferè valeat quod confirmatio, vel quia stipulationes sunt inventæ aliorum contractuum confirmandorum causa, ut testatur Paul *in senr.* Huic autem tit. respondet *l. Stipulationum. §. ff. de V. obl. & eodem pertinet tit. de Prætor. stip. & alii cæq.*

Stipulationum aliæ] Hæc divisio quadrimembris ad duo summa membra revocari potest, ut stipulationes aliæ sint necessariae, aliæ non necessariae sive conventionales. Necessariæ autem partim sunt Prætoriae, partim communes sive mixtæ. Ex hac enim ἀναλύσει maxime perspicitur usus hujus divisionis: sive quid differant hæc species inter se. Nam hæc tres species Prætoriae & mixtæ, quia vel prætoris vel Judicis auctoritate & officio interponuntur, necessario præstari debent: Reliquæ vero pendent ex arbitrio & conventionem contrahentium. Sunt & aliæ inter Necessarias & conventionales differentiae: Ut quod ambiguitas verborum incidens in Necessariis, ut Prætoriiis, interpretanda sit ex mente prætoris. Ambiguitas in conventionalibus ex mente contrahentium, ut quod conventionalium forma ex arbitrio valeat, Prætoriarum forma sit rata & immutabilis, quibus nihil adjicere neque detrahere licet, ut ait Ulpian. *l. In conventionalibus. §. 2. ff. de V. obl. l. In prætorius. §. ff. de prætor. stipul.* Ut quod in Prætoriiis cautionibus vel Fidejussoribus vel Pignora requirantur, in aliis nuda sufficiat repromissio *l. In omnib. §. ff. de prætor. stipul. l. Sancimus. §. Cod. de verb. sign.*

Quæ à mero.] Recte à mero. Nam quædam sunt stipulationes quæ interponuntur non à mero Judicis officio, ut Judiciales, neque à mero prætoris ut prætoriae, sed quæ sint velut mixtæ sive communes, quæ interdum jussu prætoris, interdum judicis interponuntur. Judicis autem officium hic vocat jussionem sive interlocutionem judicii.

Veluti de dolo.] Notandum in exemplis sive singulis speciebus maximam esse difficultatem, nimirum quot sint judiciales & cur sint? itemque de cæteris. Id certum est hic *ut in l. Stipulationum. §. ff. de verb. oblig.* unde hæc sint sumpta, paucas tantum species exponi, verbi gratia: Judiciales duas tantum adferuntur, una de dolo, altera de persequendo servo. Nam quod ad cautionem de dolo attinet, plerumque ea solent in judiciis jubente judice præstari,

Acti, ut si Titius rem à fure aut alio quovis vindicet, & metuat ne pendente iudicio res à fure corrumpatur, cogitur Reus per iudicem cavere de dolo *l. Si homo. 45. & l. Prætere. 1. 20. ff. de rei vindicat.* Alteram de persequendo servo sæpe quoque iudex interponi curat, ut si legatarius servum sibi legatum petat ab herede, & heres eum neget in sua esse potestate, ut quia sit in fuga, jubetur heres à iudice servum persequi suis sumptibus & restituere legatario aut pretium ejus, *l. Cum servus 39. & l. Servo. 65. §. ult. ff. de leg. 1. l. Item si cum exceptione. 14. §. quatenus 15. ff. quod metus caus. l. Si filiosum. 25. §. penult. & ult. ff. soluto matrim. Idem juris est de alia qualibet re absente inquirenda, exhibenda, & restituenda, *l. Antepen. & ult. ff. ad exhib.* Sunt autem & alia multe cautiones judiciales, ut cautio indemnitatis, *l. Ipsi quoque. 19. & A quo. 58. ff. de rei vindicat. l. Aliud. 71. §. 1. de v. sign.* Ut cautio de estimatione præstanda, *l. Videamus 4. & l. seq. ff. de in litem jurand.* Cautio de refundendo, de solvendo certo loco vel tempore, *l. Sed si damnum. 9. §. ult. & l. Ex factis. 52. in fi. ff. de peculio l. Quod si. 4. §. 1. ff. de eo quod certo loco.**

Quæ à mero Prætoris. Id est, quæ non apud simplicem iudicem, sed apud magistratum petuntur, & ejus auctoritate, jussu & imperio interponuntur. Hæ autem cautiones, ut præter cæteras insignes & præcipuo jure in ipso quoque edicto Prætoris olim propositæ fuerunt, ut hodieque, in æ. pleraque suum quendam titulum habent, de quib. sunt tit. *π. de prætoris stipul. & 3. tit. seqq. item tit. usufructuarius quem ad. cau. & tit. si cui plus quā. & tit. ut lega. caus. cau. & tit. de eviction. & dupl. stipulat. & tit. de dam. infect. & tit. de novi op. nunc.* Ex quibus locis cum plures stipulationes sive cautiones prætoris cognoscuntur, quarum duas tantum hic affert Imp. Damni infecti & legatorum. Priore quis cavet sibi à vicino hac ferè formula: *Quod dium tuarum, arborum, loci, operisve meo intra illum diem damnum mihi contigerit, ejus rei nomine mihi quantum ea res erit tantam pecuniam dari.* Altera autem utuntur legatarii stipulantes ab herede, de cujus fide dubitant, de legatis aut fideicommissis confirmandis aut recte præstandis, quæ cautio usitata valde est *l. Eius fam. 114. §. Idem principes. 12. ff. de legat. 1.*

Prætorias autem. Aut nomine Prætoriarum contineri etiam ædilitias. Nam & jus ædilitium pars est juris Prætorii *§. prætorum. 7. sup. de jure nat. gent. & ult.* Erant olim & Tribunicie quedam stipulationes teste Ulp. *in lib. leg. 11. 7. quæ & ipse hac pertinent.* Nam quæcumque cautiones à magistratu proponuntur aut petuntur sive à Prætore sive ab ædili sive à trib. plebis, sive à præconule aut Præfide provinciæ, omnes communi prætoriarum nomine continentur, argumento *l. Ex omnibus. 10. & seq. ff. de offic. præf.* Omnes enim sunt magistratus *l. 2. ff. de orig. jur.* Ædilitiæ autem cautiones sunt, quæ de vitis aut morbis animalium venditorum interponuntur, quarum præcipua est cautio sive stipulatio dupl. de qua *in d. tit. de eviction. & dupl. stipul.*

Prætoris venium. Verbum Prætoris plerique recentiores hic delendum putant.

tum quia non extet in *l. Stipulationum. 5. ff. de ver. obl. neq. in Theophilo hic*, tum quia *Ædilitiæ* sint à jurisdictione non prætoris sed *Ædiliū* *l. 1. in princ. l. 8. venditor. 28 & l. Ædiles. 38. ff. de adilit. edicto*. Puto tamen nihil delendum, quia jus ædilitium sit pars juris prætorii & q. supplementum d. *§. prætorum. 7. in fi.*

§. Conventionales sunt.

Hæc rectè dici possunt voluntariæ sive arbitrariæ, ut priores necessariæ *ut sup. d.*

Quarum totidem genera.] Cicero in *Topicis* stipulationum genera ait esse innumerabilia. Nam & negotiorum & pactionum innumerabilia sunt genera, quibus confirmandis adhibentur stipulationes & hæc infinitas sive multitudo stipulationum in causa est, cur harum propria non sint nomina ut priorum.

Pene dixerim.] Ita & in *l. Stipulationum. 5. h. tit. de verb. obl.* Quo verbo indicat Imp. plura esse contractuum genera, quàm stipulationum. Nam verbi gratia cum in emptionem venit res sacra, liber homo in stipulationem non item *l. Et liberi. 4. ff. de contrab. emptione*.

§. Communes sunt.

Hæc cautio Rem pupilli salvam fore, Prætoria dicitur in *l. 1. ff. de stipul. prætor.* Nam plerunque officium prætoris interponitur, de qua est tit. *π. rem pupilli salvam fore & tit. sup. de satud. tut. vel curat.* Difficile est autem indicare, quando hæc cautio jussu judicis interponatur. Theophilus hic casum indicat, sed non rectè. Nam eo casu Theophili interponeretur ante judicium, sed ante judicium semper interponitur officium prætoris, ut suscepto & pendente judicio, officium judicis. Quare hic casus erit fortasse aptior, si tutor cum pupillo item instituat, & ei pupillus objiciat nondum ab eo cautionem esse præstitam, hoc enim casu tutor jussu judicis cogetur aut præstare hanc cautionem aut tutoris officium & nomen omittere, argumento *l. Si impuber. 13. in princ. ff. de tut. ac curat. dat. ab his. l. Indubium. 3. & ult. C. de tut. & cur. qui satud. non ded.* De altera cautione communi, quæ dicitur de Rato & Rem ratam haberi, longè major est difficultas in eo ut ostendatur quando judicis jussu ea interponatur. Nam certè semper fere prætoris auctoritas interponitur ante judicium, ideoque & prætoria dicitur in *l. 1. ff. de stip. prætor.* id quod latius explicabitur *inf. sub tit. satud.* Quare sunt qui hæc verba *vel de rato stipulatio*, putant inducenda & certè in quibusdam codicibus non repertiuntur: puto nihil temerè mutandum maxime invitis & repugnantibus libris manuscriptis. Non fieri posse existimo, ut procurator qui ante judicium hanc cautionem non præstiterit, pendente judicio eam præstare cogatur

cogatur, quod fit necessario per officium Judicis, ut late D. Dowellus *add. l. 5. ff. de verb. oblig.*

*De Inutilibus stipulationibus. Titulus XIX.
alias XX.*

Hujus tit. duæ partes constitui possunt, quarum posteriorem Imp. orditur in §. *quotiens. inf.* in qua posteriore parte ea quæ in priore breviter fuerant exposita, paulo latius explicantur & partim suppleuntur. Rectè autè *hic tit.* dicitur decimus nonus à Ballamone in Comm. ad nomocanone *titul. 12. cap. 1.* sublato scilicet titul. septimo *de servili cognat. sup. ut ibi dictum.*

Omnis res quæ dominio.] Quod hîc de stipulatione dicitur, idem & in omni contractu locum habet. Nam de his rebus negotium rectè gerimus, id est, contrahimus, quæ subjeci usibus dominiôque nostro statim possunt, ut ait Paul. in *l. Inter stipulantem. 83. §. sacram. 5. ff. de verb. obl.* Maximè autem requiritur in stipulatione, quia in stipulatione id agitur, ut dominium efficiatur stipulatoris *l. Vbi 75 §. ultim ff. de verb. obligat. l. Si ita. 15. §. 1. de contrah. empr.*

Sive soli.] Sic loqui ICtôs, & rem Immobilem ab iis dici Rem soli ait Seneca *lib. 1. quæst. nat.* ut hîc monuit Contius.

§. At si quis rem.

Nunc exponit res, quæ non sunt in Cômertio sive quæ dominio nostro nō subjiuntur, sive quæ non sunt in patrimonio *int. tit. sup. de rer. divis.* In eo numero est res, quæ nō est in rerum natura, ut res extincta, & res quæ esse non potest in rerum natura, ut hippocentaurus, sphinx, contaurus, ut pulchrè Suidas in verbo *ἵπποκένταυρος*. In eodem numero sunt res sacræ, religiose, publicæ, & liber homo.

Vel publicam quæ.] Sunt enim publicæ res aliæ in patrimonio populi. Eeq; sunt in commercio, si populus velit *l. Et liberi. 4. de contrah. empr.* Aliæ quæ usibus publicis sunt relicte & destinate, ut basilica, forum, porticus, quæ universitatis propriè dicuntur §. *Universitatis. 6. sup. de rer. divis. l. Litora. 3. ff. ne quid in locopubl.*

Quem servum esse credebat.] Nam liber homo nō magis vendi potest, quā homo mortuus, ut dicitur in *l. Liber homo. 103. de verb. obl.* Ratio est, quia dominiū est jus nō in personam, sed in rem, argumento *tit. de adq. rer. domin.* Potest tamen liber homo vendi sic & res sacra vendi potest *l. Et liberi. 4. & 4. seqq. ff. contrah. empr.* Ratio differentie inter emptionem & stipula-

Bbb

tie.

tionem est, quia in stipulatione id agitur, ut dominium transferatur, in emptione non item *d.l. 4. & l. Servus quem. 30 ff de act. empr. & d.l. Vbi. 75. §. ult.* At liber homo & res sacra in dominio esse non possunt, haberi & possideri possunt. Cur autem earum rerum ut rei sacrae, ut liberi hominis & publicae rei venditio in jure permittatur, si emptor ignoret, haec redditur ratio, ut ne impediatur libertas commerciorum *l. iusto. 44. ff de usurpat. & usucap.*

Vel cujus commercium.] Res modo expositae non sunt in commercio: hic autem de re agitur quae est in commercio aliorum, sed non in stipulatoris, ut mancipium Christianum est in commercio, sed non in Iudaeorum, quare si Iudaeus stipuletur servum Christianum inutilis est stipulatio. Sic Praesidi provinciae non licet in sua provincia rem provincialem comparare & proinde nec stipulari. Nam etiam si ea res provincialis in aliorum est commercio, non tamen est in commercio praesidis, & hoc est quod ait, Cujus scilicet rei commercium non habuerit, solus scilicet stipulator.

Rem suam dari.] Ait Imp. inutilem esse stipulationem, si quis rem suam dari stipuletur *l. Si rem. 31. l. Nemo. 82. & l. Exstimo. 98. ff. de V. obl.* Ratio est, quia nemo rem suam dari sibi stipulari possit, quia per stipulationem dandi quaeritur dominium *d.l. Vbi. 75. §. ult.* At res quae jam est mea, siue in dominio meo amplius mea fieri nequit. Potest tamen sub conditione quis rem suam stipulari, si tempore conditionis jam desierit esse mea, tum enim valet stipulatio *d. l. Si rem. 31.* Et hac in re differt stipulatio rei meae à stipulatione rei sacrae aut liberi hominis: quod stipulatio rei meae pura non valeat, sub conditione valeat: Stipulatio rei sacrae aut liberi hominis, nec pure nec sub conditione valeat *l. Continuus. 137 §. cum quis. 6. ff. de verb. oblig. & hoc est quod ait nec in pendentem est stipulatio*, id est puram stipulationem earum rerum ut sacrae, publicae, liberi hominis, rei propriae non valere, nec etiam convalescere, ex eo, quod res sacra postea fiat prophana, liber homo fiat servus. Ratio autem cur stipulatio haec non convalescat, est: quia in stipulationibus ut valeant & consistent praesens tempus spectari solet, *l. Inter stipulantem. §. sacram. 5. ff. de verb. oblig.* Est & altera ratio in re sacra & libero homine in *d. §. sacram*, quia neque civile, neque naturale est, inquit Paul. casum adversamque fortunam spectari liberi hominis, id est, quia indignum, impium & inhumanum sit stipulationem concipere in eum finem, ut res sacra fiat prophana & liber homo fiat servus.

§. Item contra.

Dictum est modò stipulationem rei sacrae & ab initio inutilem esse, & postea non convalescere, nisi ex sacra fiat prophana. Nunc contra ait Imp. inutilem quoque esse stipulationem, si res tempore stipulationis prophana

prophana, postea, id est, tempore præstationis facta sit sacra. Nam utilis quidem ab initio fuit hæc stipulatio, postea fit inutilis, quia res antea prophana in eam causam devenit, quæ stipulationem reddit inutilem, nec hoc novum est, in iure obligationem initio utilem, posterius tamen extinguere, si in eum casum recidat à quo incipere non potest. Nam & plerunque in iure nostro ea quæ rectè ab initio constiterunt, resolvi solent, cum in eum casum reciderunt à quo non potuissent consistere, de qua juris regula Marcellus in l. Existimo. 98. §. *in eo in l. pen. §. Esti. ff. de V. obl. Videantur & l. Pro parte. 11. ff. de servitutibus. l. Si in metallum. 3. ff. de his quæ pro non scriptis hab. A qua tamen regula multi casus excipiuntur l. In ambiguis. 85. §. 1. ff. de R. l.*

Sine facto promissoris.] Puta mora ejus aut culpa l. Inter stipulantem 34. §. *sacram*.

At nec statim ab.] Et hoc & priora videntur sumpta ex Paulo d. §. *sacram*. Ab hac autem regula differt stipulatio rei propriæ & rei cujus commercium non habet stipulator, à stipulatione liberi hominis, rei sacræ & publicæ. Nam illarum stipulatio valet & utilis est, hoc modo cum mea erit d. l. Si rem meam. 31. cum servus erit non valet, ut hic dicitur. Ratio differentiæ est, quia in hac inhumanitas & impietas versetur, in illa non item d. §. *sacram in fin. & l. Existimo. 98. ff. de verb. obligat*. Videtur & hoc loco alia differentiæ ratio adferri his verbis: *quæ enim natura sui, &c.* quasi diceret Imper. liberi hominis, rei sacræ & publicæ stipulatio sive pura, sive ita cum servus erit, cum prophana erit, nunquam valet. Quia liber homo & res sacra & publica sui natura sunt extra commercium, at res mea per se non est extra commercium, sed mihi tantum quamdiu est mea, & ita Paul. in d. §. *sacram*, & ea duntaxat, inquit, quæ natura sui possibilia sunt, deducuntur in obligationem.

Et similia,] Ut rem sacram cum profana erit, rem publicam cum privata erit, & ut ait Paul. in eum locum cum ex sacro religiosove profanus esse ceperit dari d. §. *sacram*.

§. Si quis alium.

A It Imp. inutilem quoque esse stipulationem, si quis non de se ipso, sed de alio promittat eum daturum aut facturum l. Stipulatio ista 38. l. Quoties quis alium 81. & l. Inter 83. ff. de Verb. obligation. Ratio hujus præcepti hæc est, quia stipulatio est negotium quod inter ipsum stipulantem contrahitur & promittentem, & negotium est civile; Culpa est autem in civilibus rei alienæ se immiscere, quia sc. ut ait Paul. de se quemque promittere oportet d. l. Inter 83. ff. de verb. oblig. l. Culpa. 36. ff. de divers. R. l. & hoc est quod Ulpian. in d. l. Stipulatio ista, §. Sed si. 1. ait, promissionem facti alieni esse inutilem.

Bbb 2

Exc.

Excipitur hic casus, si pœna adjicitur, nam ad eam promissor tenebitur, vel ad id quod interest *d. l. Stipulatio ita, in princ. §. at si quis. 2.*

Quod si effecturum.] Hæc stipulatio, Spondes, Titium daturum centum, est inutilis, *de qua modò d.* At hæc, Spondes te curaturum sive effecturum ut Titius det centum, est utilis *d. l. Stipulatio ista. §. 1. & d. l. Quotiens quis alium. Si. ff. de verb. obl.* Ratio est quia qui promittit se curaturum sive effecturum, is promittit non alienum, sed suum factum. Sic qui promittit alium fisci, hoc promittit se acturum ut stet *d. l. Quotiens.* Utile est autem hisce stipulationibus adjicere pœnam, quæ tamen si non fuerit adjecta, & id quod promissum est, non efficiatur, tenebitur nihilominus promissor ad id quod interest *d. l. Quotiens. Si. l. Si quis. 13. in fin. ff. de re jud. §. ult. sup. de verb. oblig.*

§. Si quis alii.

Quatuor modi stipulationis diligenter sunt distinguendi. Primus est, Mihi dare spondes? Secundus, Sejo dare spondes? Tertius, Mihi aut Sejo dare spondes? Quartus, Mihi & Sejo dare spondes? De primo non agitur aut saltem non dubitatur de eo, quin inutilis sit stipulatio. De reliquis tribus quæritur hic, & *vers. planè & vers. quod si quis.* Ex his igitur tribus primum ait *mp. planè esse inutilem.* Est enim velut proverbium juris, Alteri stipulari nemo potest. *§. alter. inf. h. t.* quod & in aliis contractibus locum habet *l. Quotiens. 73 §. nec p. sciendo. 4 ff. de divers. R. l.* Ratio hujus regulæ est, quia obligationes ad hoc sunt inventæ, ut unusquisque adquirit sibi quod sua interest, ut ait *Imp. in d. §. alter.* Exceptio ab hac regula una adfertur *in vers. & qui juri inf.* & hîc in verb. *quam ei cujus juri,* ubi dicitur posse filium patri & patrem filio stipulari & servum domino & contra. Ratio exceptionis, quia inquit *Imp. Vox tua tanquam filii sit. & c.* Quia pater stipulans filio, videatur sibi ipsi stipulari. Habentur enim pro eadem persona. Ratio autem cur filius patri aut servus domino stipulari possit, est & illa modò exposita, & hæc, quia hæc est liberorum & servorum utilitas, ut per eos dominis ac parentibus adquiratur. Præterea ut stipulatio extraneo facta per se inutilis, interdum utilis cum effectu fiat, ratio & via indicatur *inf. §. alteri.* Alter modus mihi aut Sejo dare spondes? utilis esse debet, sed hac lege, ut mihi tamen adquiratur obligatio & persona Seji adjecta censeatur nō obligationis sed solutionis tantum causa, ut promissor mihi tantum sit obligatus, sedolvere possit, & mihi & Sejo, qui modus stipulationis olim valde erat usitatus, ut videre licet sub tit. *x. de solut. l. Cum quis. 55. & 2. ll. seqq. ff. de ver. oblig.* Et hic Sejus sive Titius propriè à veteribus dicitur adjectus *l. Si ita stipularis. 59. ff. de solut.* Forma autè hujus stipulationis erat per Articulū *Aur.* Quod ad Tertium modū attinet, mihi & Sejo qui fiebat per Articulū, *Et,* ait *Imper. de eo dubitatum valdè fuisse, an hæc stipulatio tota sit utilis an pro parte*

parte mei tantum, & pro parte Seji inutilis: ut Dabis mihi & Sejo decem. Et respondet Imp. pro mei parte esse utilem pro Seji inutilem. Ratio hujus decisionis hæc mihi videtur, quia hæc verba *mihi & Sejo* satis perspicue hoc continent, ut mihi dimidium & dimidium Sejo adquiratur. Id autem quia fieri jure non potest, ut dimidium adquiratur alteri, saltem alterum utile & mihi adquireretur: non enim debet utile per inutile vitari *l. 1 §. sed si mihi 5. ff. de verb. oblig.* Itaque ex hac stipulatione Mihi aut Sejo dabis decem, adquiruntur mihi decem. In ista Mihi & Sejo dabis decem, acquirerentur tantum quinque *l. Eum qui ita 56. de verb. oblig.* Sed hæc semper de extraneo accipi debent, aliud est enim de filio, ut ex utraque Mihi aut filio, Mihi & filio dabis decem: patri semper decem adquiruntur *d. l. Eum qui 56. §. qui sibi. 2. de V. oblig.*

Planè solutio] Notandum solutionem posse conferri in extraneam personam, obligationem non item. Differentiæ ratio hæc est: quia obligatio est juris, solutio est facti, *sup. in definitione obligationis.* de solutione *l. Consilio. 7. §. ult. ff. de curat. furiosi vers. alius, &c.* Certum autem est ea quæ sunt juris sive civilia non posse alii per alium adquiri: Ea quæ sunt facti sive naturalia possunt. *l. Ea quæ civiliter 53. ff. de A. R. D.*

Sed ille adversus Sejum.] Quia plerumque adjecto mandari solet à stipulatore ut solutionem accipiat *l. Iulianus. 131. §. 1. ff. de V. obl. l. Qui res. 98. §. qui stipulatus 5. ff. de solut.*

Sed placuit non plus.] Si modò res talis sit, quæ faciliè divisionem recipiat, ut est pecunia, aliàs totum deberetur, ut in fundo aut in servitute promissa *l. Proprium. 5. ff. comm. prad. l. Fundus ille 64. ff. de contrah. empr.*

Ei qui juri] De filio stipulanti patri *d. sup. initio hujus §.* hic contra de patre stipulante filio in potestate. Nam patre stipulante filio emancipato, inutilis est stipulatio, est enim hic filius pro extraneo, *l. Si genero. 26. C. de jure dotum.* Notanda autem differentia inter patrem & filium, nam filius omnia rectè stipulatur patri, tam ea quæ juris ut fundum, rem dari; quàm quæ facti ut ire, agere; at pater filio ea tantum rectè stipulatur, quæ sunt juris, quæ facti non item *l. Dominus. 39. & l. Quod dicitur. 130. ff. de verb. oblig.* Differentiæ inter patrem & filium ratio hæc est: quia ea quæ sunt facti sive naturalia, sunt personalia & per se subsistentia, in quibus ea fictio qua pater & filius pro eadem persona habentur, non ita locum habet ut in civilibus, sive in iis quæ sunt juris *ut d. sup. ad tit. de stipul. serv. l. In suis. 11. ff. de lib. & post. &*

pulchrè D. Hotoman. in fin. lib. illustr. quest. ubi

in Appendice ad *l. Frater à fratre. 38. ff. de condict. indeb.*

Bbb 3

S. Pra-

§. Præterea.

Inignis est §. quo hoc in summa docetur, Stipulationem & promissionem sive interrogationem & Responſionem inter ſe debere congruere; nam diſſenſio in formâ ipſam vitiat ſtipulationem & reddit inutilem. Ratio huius præcepti, cur, inquam, Interrogatio & Reſponſio inter ſe convenire debeant, hæc eſt: quia hic contractus verbis fiat, quæ meritiſpectari debent. Et ex hac ratione intelligitur aliud eſſe in aliis contractibus, ut in iis qui non verbis ſed conſenſu fiunt; nam in hiſ non eſt neceſſe, ut contractantes verbis conveniant, ſed ſatis eſt ut conſenſu. Et hoc eſt quod ait Paul. in l. Si ſtipulor. 35. in ſin. ff. de verb. oblig. Si quis ad interrogationem non reſponderit, ſi tamen conſentitur in id quod reſponſum eſt, valet quod actum eſt, quia hi contractus non tam verbis quam conſenſu confirmantur, itaq; & in eo quod ſtipulamur, ut fundum, ut decem, & in eo quod adjicitur, ut eſt dies aut conditio, imò & in ipſo verborum genere, ut dabis? dabo, convenire debet Interrogatio & Reſponſio. Quanquam hodiè, quod ad genera verborum attinet, non tanta eſt ſervitus, olim certè quæri ſolet an dabis? quidni & dabis decem? dabuntur, valeret ſtipulatio idque & hodiè quæritur in l. 1. §. ſi quis ita. 2. ff. de verb. obligat. Quod ad ſermonis tamen ſive lingue genus attinet, neque olim neque hodiè requiritur conſenſus. Poſteſt enim interrogatio eſſe Græca & reſponſio Latina ut dabis? δώσω l. 1. §. ult. ff. de V. obl. Ratio igitur huius convenientiæ eſt, ut diximus, quia hic contractus fiat verbis. Eſt & altera, quia hic contractus natura ſui anguſtus eſt & ſtrictus & anguſtis limitibus ſive formulis conſcluſus, ut eſt natura contractuum ſtricti juris l. Quicquid. 99. ff. de V. obl.

Veluti ſi quis decem.] Ait Imp. ſi ſtipulanti decem, quinque promittantur, ſtipulationem eſſe inutilem, idemque ait Cajus tit. 9. Item, inquit, inutilis eſt ſtipulatio, &c. vel ſi creditor decem ſolidos debitorem interroget, & debitor quinq; promittat, hoc ordine integrū debitum vacillare cognoſcitur. Obſtat l. 1. §. ſi ſtipulanti. 4. ff. de V. obl. ubi l'p. Si ſtipulanti decem tu reſpondeas viginti, vel contraſtipulanti viginti, tu reſpondeas decem, ait utramq; ſtipulationem utilem eſſe ſaltem in decem. Dicendum hunc locum quoque ita accipiendum videri ut hæc ſtipulatio dabis viginti, dabo decem rectè dicatur inutilis quod ad totam ſtipulationem attinet, conſervatur tantūm pro parte quatenus reſponſio decem ineſt in viginti, quæ diſtinctio ut ſubtilior hic prætermiſſa eſt, quod & alia ſit in Inſtitutionib. ut multa in iis ſummatim & leviter exponantur, quorum ſubtilior diſtinctio quærenda ſit in *ut in §. cum ex aliena. 25. ſup. de rer. diviſ.* Obſtat quoque l. Si decem. 52. ff. locati, ubi conductio decem non valet ſi locatio ſit viginti, imò nō in decem quidem valet contractq; in ſtipulatione. Ratio differentiæ inter locationē & ſtipulationē hæc eſt.

hæc est: Quia stipulatio est gratuita & sine onere, locatio non item, quæ res facit ut locator totam suam pensionem habere velit; cum stipulatori satis sit ut habeat quod sit si non viginti saltem decem.

Sipure stipuletur.] Ut Dabis? Dabo si Capitolium ascenderis, vel dabis si uxorem duxeris? dabo hodiè, & dabis proximis Calendis aut Mercatu Francofurdenſi? Dabo Argentoratenſi, hæc enim stipulationes planè sunt inutiles.

Item inutilis est.] Ait nec patrem filio & dominum servo, nec contra filium patri ex stipulatione obligari Ratio est perspicua, quia neque hic neq; ullus alius contractus inter patrem & filiū fieri potest, *l. Emptionem. 2. C. de contrah. empt.* Propterea quod pater & filius pro eadem persona habeantur. Est autem contra naturam ut sibi ipsi quis obligetur, id est, ut unus idemq; sit & debitor & creditor *l. Granus. 71. ff. de fidejuſſ.*

Sed servus quidem.] Servus & filius in eo conveniunt, quod neuter, id est, nec filius patri, nec servus domino obligari possit, aut contra eos sibi obligare; sed eo non conveniunt, quod servus non tantum domino, sed nulli obligari possit: filius patri tantum non possit, aliis omnibus possit. Ratio hujus differentiæ est, quia obligatio est juris, cujus juris filiusfam. utpote liber & civis est capax, servus non item *l. Quod attinet. 32. ff. de div. R. 1. & d. est sup. ad tit. de stip. serv. l. Obligari. 43. l. Filiusfam. 39. ff. de obl. & act.*

§. Mutum.

Item ait *l. in prin. ff. de V. obl.* Ratio, ut ait Imp. est perspicua, quia & is qui stipulatur, &c. Id est quia stipulatio verbis contrahitur, quæ mutus proferre & surdus exaudire non potest. Eademque ratione inter absentes stipulatio non contrahitur *d. l. 1.* Quia verba sunt presentium. Epistolæ & nuncii absentium Nec obstat *l. Ea quæ 57. ff. de donat. int. vir. & uxor.* ubi literis facta stipulatio videtur: Sed dicendum literas missas non de facienda stipulatione; sed de jam ante coram facta. Sic in aliis actibus, ubi verba requiruntur, frustra interveniunt mutus & surdus. Et de muto & surdo scribit Ulpian. *tit. 20.* eos non posse facere testamentum, quia verba quædam sollemnia olim in testamento faciundo proferenda erunt de quo *d. sup. §. item surdus. 3. Quib. non est permis. fac. testam.* Alios contractus & actus celebrare & peragere possunt, ut emere, donare, *l. Qui id quod. 33. §. mutus. 2. ff. de donat.*

Unde apparet.] Quasi diceret surdaster stipulari potest, surdus non potest, sic distinxit & sup. in d. §. item surdus. 3. vers. utiq; autem de eo surdo.

§. Fu-

§. *Furiosus nullum.*

QUasi diceret, surdus & mutus stipulari non possunt: At furiosus, neque stipulari neque emere aut ullum negotium gerere potest, nullum contractum celebrare *l. in negotiis 15. ff. de div. R. l. & l. Furiosi. 40. eod.* Ratio de furioso, quia non intelligit, &c. & ut dicitur *in d. l. Furiosi*, quia furiosi nulla est voluntas aut consensus; in omni autem contractu voluntas & consensus requiritur *l. in omnib. 55. ff. de obl. & act.* Longè igitur & multò plus potest mutus aut surdus quam furiosus.

§. *Pupillus omne.*

DE Pupillo idem dicitur *in d. l. in negotiis. 5. ff. de R. l. ubi Paul.* Pupillus inquit, omnia tutore auctore agere potest. Ratio est, quia pupillus jà consensum habet & voluntatem *l. 1. §. hoc edito. 6. ff. ne vs fiat ei, & l. More. 8. §. ult. ff. de adq. hered.* Unde intelligitur differentia inter mutū & surdum, furiosum & pupillum; quod pupillus omnia, furiosus nulla negotia; illi quædam rectè gerant. Et hanc comparisonem harum personarum in jure valdè usitatam sive potius distinctionem eorum breviter perstringit Imper.

Ita tamen ut ubi tutoris.] Quod d. est de pupillo, id jam Imper. distinctius explanat idque bifariam. Nam primò ait id ita accipiendum, ut adhibeatur tutor ubi necesse est, deinde ut intelligatur de pupillo non de infante, sed majore, sive pubertati proximo. Itaque & negotium & ætatis ratio habetur. Nam quod ad negotia attinet, notum est, Quædam esse quæ per solum pupillum fieri possunt, ut sunt ea, ex quibus tantum utilitas est pupillo; quædam esse in quibus tutor intervenire debeat, ut sunt ea, in quibus periculum aut detrimentum tutoris versari potest, *ut d. sup. de auct. tutor.* Et hoc est quod ait hîc Imper. *veluti si ipse obligetur*, id est, pupillus alium sibi obligare potest etiam sine Tutore, ut stipulari scilicet alii non potest sine tutore, ut promittere. De ætate pupillari hic locus *in ver.* sed quod diximus, est planè singularis, quo tres pupilli gradus constituuntur, Infans, Infantia proxima, & pubertati proxima. Infans eleganter & antiquo more his verbis, qui fari nō potest, dici solet *l. 1. §. Sufficit. 2. ff. de administ. tut. l. Servo. 6. ff. de pupillo. 3. ff. ad SC. Trebel.* Infantia autem in jure septennio definitur; ut rectè Theoph. hîc & *l. Si infanti 18. C. de jure delib. l. 1. ff. de auct. tut.* Infantia proxima & pubertati, quibus annis definiantur ex infante intelligi potest, id quod judici & viro bono est relinquendum. Magna est autē inter hos gradus ætatis pupillaris differentia. Nam pupillus pubertati proximus omne negotiū rectè gerit, *ut sup. d.* reliqui duo non itē. Ex quibus tamē duobus proximus infantia

Infantem pupillus idem potest quod pubertati proximus, sed pubertati proximus potest ipso jure, quia consensum habet; Infantia proximus, non ipso jure sed ex æquitate sive utilitate, quia non multum plus intelligit quam infans, & hoc est, quod ait Imperator propter utilitatem eorum benignior, &c. & Cajus in *l. Servum*, 6 ff. *rem pupilli salvam fore*. Infantem stipulari non posse, majorem infante posse, etiam si ejus ætati sit, inquit, ut non intelligat quid agat. Idque propter utilitatem receptum est, quod idem dicitur in *l. Pupillus*, 9 ff. *de adq. her.* Et si autem infans ut d. nihil potest utilitatis tamen causa & hic receptum est, ut possessionem etiam sine tutore infans acquirere possit *l. Pupillus*, 9. & *l. Quamvis*, 32 §. *infans*, 2 ff. *de adquir. possess.* *l. Donat. arum*, 3. C. eo.

Sed qui in potestate.] Notanda est differentia inter Impuberem sui juris & sub tutore (qui proprie dicitur pupillus *l. Pupillus*, 239. *de V. sign.*) & eum qui adhuc est in potestate patris, quod ille tutore auctore obligetur, hic non obligetur auctore licet patre. Et hoc ait hic Imp. & pulchre Cajus in *l. ult.* §. 1 ff. *de V. obl.* Differentiæ hujus ratio vulgo hæc adfertur: quod pupillo adversus tutorem semper sit cautum, adversus patrem non item. Tutor enim tenetur pupillo ex illa cautione *Rem pupilli salvam fore*, pater minimè, *l. 1. & l. ult. ff. de tut. & rat. dista*. Sed hæc ratio non satis bona mihi videtur, nam absurdum est querere de illa cautione *rem pupilli*, &c. ubi non est pupillus, puta cum est in potestate d. *l. Pupillus*, 239 *de V. sign.* Quare hæc alia verior & subtilior mihi ratio videtur, cur inquam tutore auctore obligetur Impubes, patre auctore non obligetur, quia nisi tutore auctore obligaretur, nemo cum pupillo contrahere vellet & proinde ei velut commercio esset interdictum, argumento *l. illud*, 4. in fin. ff. *de Evict.* quod in eo qui est in potestate non consideratur. Is enim non libi sed patri contrahit, & acquirit. Quare dicendum pupillum sive Impuberem strictè sive ipso jure non posse obligari, quia consensum non habeat perfectum in contractibus necessarium *l. In omnib.* 55. ff. *de obl. & act.* At utilitatis tamen causa receptum est ipsius pupilli, ut obligetur auctore tutore.

§. Si impossibilis conditio.

A It stipulationem adjectione conditionis impossibilis vitari, & esse inutilem *l. Impossibilis*, 7. & *l. seq. ff. de V. obl.* ut autè jam *sepe d. sup.* quod hic de stipulatione dicitur, idem & in omni contractu locum habet *l. Non solum*, 31 ff. *de obl. & act.* Quia in re differt contractus à testamento & legato, quod non vitatur per conditionem impossibilem, quin potius circumscripta & pro nullo habita ejus conditionis adjectione valet & sustinetur testamentum §. *impossibilis*, 10 *sup. de hered. instit.* Differentiæ hujus ratio redditur in d. *l. Non solum*, 31 hæc: quia testamentum ab uno, contractus à duobus aut pluribus celebratur. Ea autem res quæ multorum consensu & voluntate

Ccc

agi-

agitur, si impossibilis apponatur conditio, procul dubio talis eorum est conditio, ut nihil agi existiment, cum sciant eam esse impossibilem: At unum facile excidere potest velut error & mendum, ut ait *lex 1. ff. de condit. inst.*

Impossibilis autem conditio] Definitur & dividitur conditio impossibilis. Definitio hæc est, Cui natura impedimento est, &c. quæ propriè impossibilis est conditio. Inde autem duæ oriuntur divisiones: Nam impossibilis conditio vel est in faciendo, vel in non faciendo *l. Impossibilis. 7. & l. seq. ff. de verb. obl.* & rursus Impossibilis conditio vel est natura, vel Jure & legibus Jure, ut si Titium occideris, si in foro nudus saltaveris, si sororem uxorem duxeris: nam quæ vel contra bonos mores vel contra leges sunt, Jure impossibilia dicuntur *l. Continuis. 137 § cum quis, 6 ff. de verb. obl. l. Generaliter, 26. & l. seq. d. tit. l. Conditiones. 9. & l. Filius. 15. ff. de cond. inst.* Quod ad hanc differentiã Naturæ & Juris attinet, in effectu nulla est, utraque enim conditione vitatur contractus, Testamentum nõ item. At in priorè divisione differentia est. Nã conditio impossibilis in faciendo vitat contractum, in non faciendo nõ vitat, ut *hic, & vers. & si ita stipulatus*. Ratio est, quia Impossibilis in non faciendo, oratione tantum est conditio revera non item, hoc enim: Si digito cælum non attigeris, quia certum est attingi non posse, & planè necessarium pro puro habetur ut rectè *J. C. qui sub conditione*, inquit, *stipulatur quæ omnino existura non est, pure videtur stipulari, l. Si pupillus. 9. § Qui sub. 1. ff. de novat.*

§. Item verborum.

Ratio jam supra exposita est, quia hic contractus fiat verbis §. *Mutum, sup.* Quare aliud est in aliis contractibus ut Emptione, &c. quos constat etiam inter absentes fieri, §. *1. infr. de oblig. quæ ex consen.*

Sed cum hoc materiam.] Sic & in ipsa *Optimam. 14. C. de contrah. vel committ. stipul.* Sed quidam ex hoc materiam Altercationis acceperunt. Sententia hujus loci hæc est: Promissorem non audiri si dicat, inutilem esse stipulationem ex eo, quod absens fuerit. Vult enim Imp. fidem haberi scripturæ in quâ continetur ipsa stipulatio, nisi fidem hujus scripturæ promissor vel etiã suam absentiam manifestissimis probationibus probarit, & ut ait Imper. *in d. l. Optimam. 14.* per scripturam vel per testes undiq; idoneos & omni exceptione majores.

Idco nostra constitutio.] Ea est *d. l. Optimam. 14.*

Quam ad Cæsarienses Advoc.] De his explicatum §. *Nunc admonē. d. 3. Vers. at ex contrario, supra quib. al. lic. &c.*

§. Post

§. *Post mortem.*

DUæ stipulationes olim inutiles ex novo jure, id est, constitutionibus Justiniani utiles hinc exponuntur. Ad priorem pertinent hæc formulæ. Post mortem meam aut tuam dabis aut facies? Item Pridiè quàm moriar vel quam tu morieris dabis aut facies? Itē cū moriar, vel cū tu morieris dabis aut facies? Item post mortem Titii vel pridie quàm Titius moriatur, vel cum Titius morietur dabis aut facies? Ex quibus olim duæ priores inutiles, posteriores erant utiles, hodiè omnes etiam utiles de quibus singulatim *in textu*.

Nemo stipulari poterat] Ratio veteris Juris pendet ex Regula Juris veteris qua actiones nullæ ab heredibus vel contra heredes incipere poterāt *l. i. C. ut act. ab hered. & contra hered. incip. l. Scrupulosa, ii. C. de contrahen. & cōmutat stipul.* At hæc stipulatione fit, ut actio incipiat ab herede vel contra heredem. Ergo hæc stipulatio, ut contraria Juris Regulæ, erat inutilis.

Sed & si quis ita stipuletur.] Cur hæc stipulatio, Pridiè quàm moriar, comparetur ei quæ est post mortem, ratio hæc est: quia illud ipsum Pridiè non nisi post mortem certum esse incipiat, quare re ipsa & effectu hæc quoque formula, Pridiè quàm moriar, tempus post mortem respicit, ut hæc Pridiè, idem tacitè contineat, quod illa post mortem apertè.

Sed cum ut jam dictum.] Scilicet *sup. §. i. de P. obl.* Exponitur autem hoc loco Jus novum & ejus ratio. Jus. hoc est ut stipulatio hodiè post mortē & pridie sit utilis ex nova constitutione Justin. *d. l. Scrupulosa. ii.* Ratio Juris hæc est, quia in stipulationibus, ut in aliis contractib. potius voluntas & cōsensus contrahentium, quam subtilitas verborum & formularum spectari debeat, ne propter nimiam subtilitatem verborum latitudo voluntatis contrahentium impediatur, ut ipse Imp. ait *in l. i. C. ut act. & ab hered. & contra hered. incip.* Nec obstat vetus illa Juris regula, nam eam sustulit idem Imp. *d. tit. ut act. ab hered. & contra hered. incip.* De Reliquis duabus formulis, ut cū moriar, & post mortem Titii paulò *inf. vers. ut etiam, &c.*

§. *Item si quis ita.*

Ratio Juris veteris indicatur ab Imp. quia, inquit, præposterè concepta est. Rectè *præposterè*: Nam & hinc stipulatio illa dicitur præpostera. Id autem plerunq; Jure veteri tenebatur, ut qui rheret præposterè, essent inutilia. Sic olim legatū ante Heredis institutionem relictū ut præposterum non valebat §. *ante hered. 34 sup. de leg. l. Præposteri, 25. C. de testam.* Cur autem hæc stipulatio sit præpostera, si navis ex Asia, &c. hæc causa est, quia ante conditionē sive ejus eventū hinc cōcipitur sive oritur obligatio, q̄ est impossibile

Gcc 2

bile

bile & præposterum. Nam recto ordine prius ut conditio existat, & posterius obligatio necesse est § 3. *sup. de verb. ob.*

Sed cum Leo.] Nunc de novo jure & ejus ratione. Ratio igitur tantum ab exemplo sumitur. Nam Leo Imp. stipulationem præposteram in dotibus probavit, quare ejus exemplo Justinianus eam probavit non tantum in dotibus, sed in omnibus aliis causis. Puto esse veram novi juris rationem eandem, quæ *sup.* exposita est, quod non subtilitas verborum sed voluntas contrahentium sit spectanda, ut & voluntas testantium *d. l. Præposteri. 25. & d. §. ante heredis. 24.*

Leo inclytæ recordationis.] Ea constitutio Leonis hodiè non extat, ejus tamen mentio fit *hic & in d. l. Præposteri. 25.*

In dotibus.] Ut si mulier marito ita dicat & à marito dotem sibi stipuletur: Si sine liberis decessero, dotem cum moriar mihi dare spondes.

Nobis placuit.] Videtur hæc constitutio nova esse *d. l. Præposteri.* Nam alia de præposteris stipulationibus, aut legatis non extat.

Sed etiam in omnibus.] Scilicet stipulationibus, contractibus & testamentis *d. l. Præposteri. 25.* Ita etiam hæc stipulatio jam utilis suum fortietur effectum, ut exactio non statim sed post conditionis demum eventum competat *d. l. Præposteri. 25.*

Ita autem stipulatio.] Nunc de duabus formulis & olim & hodiè utilibus. Quod ad priorem attinet, Cum moriar, vel Cum morieris dabis? Cur etiam ea olim esset utilis, ratio hæc est: quia hoc tempus *Cum moriar*, id est, tempus mortis etiam à Philosophis plerisque vitæ tribuitur: atque ita hæc stipulatio adhuc impletur ultimo licet vitæ momento atque articulo, ut actio adhuc incipiat à defuncto & contra. Quod autem diximus mortis momentum sive articulum ad vitam potius quam ad mortis tempus referri, pulchrè disputat Agellius & Cujac. *in obs. lib. 18. & l. ult. ff. de manumiss. testat.* Et hac in re stipulationi simile est legatum, ut & heredis institutio, utrumque enim ita, Cum moriar, aut Cum morieris, valebat & validè non minus atque stipulatio *l. Heres meus. 79. ff. de condit. & demonstr. l. Extranæum. 9. C. de hered. institut.* Hoc unum diligenter hic notandum in hac stipul. *Cum morieris* differre factum à datione jure veteri. Ita ut hæc Cum morieris, ibis, Romam? esset inutilis utpote impossibilis; hæc, cum morieris dabis 100. esset utilis. Sed hodiè novo jure utraq; est utilis, id est, non distinguitur factum à donatione ex constitutione Justiniani *l. Veteris. 13. & l. ult. C. de contrah. vel commit. stip.*

§. Si scriptum.

AB hoc loco videtur Imp. ea quæ *sup.* jam sunt exposita, partim paulò diligentius explicare, ut *h. loco quia d. sup.* hunc contractum stipulationis constare ex interrogatione & responsione, si promissionis tamen
sive

sive responsionis mentio fiat in instrumento, dubitari poterat, An valeat stipulatio? & ait Imp. valere ut interrogatio, licet ejus in instrumento non fiat mentio, præsumat tamen intercessisse sive processisse, quod idem & *inf. de fidejussione dicitur. §. ult. in fin. ff. de fidejussor. l. 1. C. de contrah. stipu. l. Sciendum. 30. & l. Titia. 134. §. penul ff. de verb. oblig.*

§. Quotiens.

Hoc quoque eodem pertinet cum d fuit, stipulationem & promissionem inter se concurrere debere: diversitate vitiari stipulationem. Itaq; dubitari poterat, An Stichum & Pamphilum dabis, sive dare spondes? Spondeo. An, inquam, hæc stipulatio valeat? Et si valet, An promissor teneatur de utroque Stichum & Pamphilo? Et ait valere & de utroque promissorem teneri, idemq; si plures, ut Stichum, Pamphilum, Erotem, &c. dare spondes. Et promissor uno verbo simpliciter respondeat, dare spondeo, propter omnes, inquit Imp. tenetur. Ratio est: quia non est necesse in respondendo omnia repeti quæ stipulator expresserat, *§. præterea inutilis sup. h. tit.* At si ad illa omnia ut Stichum Pamphilum, &c. promissor non simpliciter Promitto, sed ita Stichum promitto respondeat, magis dubitari poterat, An valeat stipulatio, quia unus stipulatus erat quatuor res, alter promiserat unam? Et respondet Imper. valere nihilominus stipulationem non in quatuor, sed in una tantum re, id est, Stichi stipulationem valere, reliquorum non item. Ratio, Ex pluribus enim stipulationibus, &c. id est, cur stipulatio Stichi valeat, hæc est: quia perfecta est, habet enim Interrogationem & Responsionem. Reliquorum non valent, quia imperfectæ sunt, habent enim Interrogationem sed non habent Responsionem. Dicit aliquis his verbis Stichum Pamphilum Erotem, &c. dabis? dabo Stichum, videri unam stipulationem & proinde inutilem, quia responsio non conveniat omnino. Dicendum his verbis non unam sed plures stipulationes contineri, ex quibus una sit perfecta & proinde utilis, reliquæ non item. Non solet etiam stipulatio utilis vitiari per inutilem *l. 1. §. sed etsi §. ff. de V. oblig. l. Inter stipulantem, 83. §. Si stipulante. 2. d. tit.* Quod autem diximus, his verbis Stichum, Pamphilum, Sotiam vel decem aut eos & cadum vini Falerni dabis, non unam sed plures contineri stipulationes, notum est ex regula juris quæ dicitur: Tot esse stipulationes quot sint res in stipulationem deductæ, ut Stichum & Pamphilum dabis? sunt duæ ut Decem, fundum Tusculanum, Stichum, cadum vini dabis? sunt quatuor *l. Scire. 29. l. Quod dicitur. 86. l. Titia. 134. & l. Pluribus. 140. ff. de Verb. oblig. l. Quia dicitur. 32. ff. de Evict.*

Ccc 3

S. Al-

§. Alteri stipulari.

DE hoc quoque jam d. sup. §. si quis alteri. Est autem hæc regula: Alteri stipulari nemo potest. Exceptio hujus regulæ adfertur inf. vers. sed si quis, posse quem alteri stipulari si interfit stipulantis. Nam ratio regulæ, cur nemo possit alteri stipulari, est: quia nostra non interfit, ut alteri adquiratur. Contra igitur si nostra interfit ut alteri adquiratur, meritò valebit stipulatio. Sunt & aliæ exceptiones hujus regulæ de quib. in d. §. si quis alii.

Planè si quis velit.] Videtur & hæc exceptio regulæ illius adferri, quæ liceat alteri stipulari addita pœna, ut Titio dabis decem? & nisi dederis dabis viginti? Nam duæ sunt hæc stipulationes, una facta in decem alteri; altera in viginti pœnalis facta ipsi stipulatori, eaque valet, quam tamen effugiet promissor, si præstet priorem licet per se inutilem l. Stipulatio ista. 38. in prin. de Verb. oblig.

Etiā ei cujus nihil.] Dictum est modò stipulationem alteri factam non valere nisi interfit stipulatoris: Hic dicitur etiam si nihil interfit stipulatoris, tamen committi stipulationem pœnalem. In hoc enim differt pœna ab eo quod interest, quæ pœna est mera coercitio debitoris sive promissoris, nec spectatur an stipulatoris interfit necne l. Cum pœna. 38. ff. de receptis. Itaque in stipulatione alteri facta, quæri solet an nihil interfit stipulantis; at pœna adjecta id non quæri solet.

In conditione stipulationis.] Id est, in pœna. Solet enim pœna adjici conditionaliter, ut nisi dederis. Et omnis pœnalis stipulatio est conditionalis §. ult. sup. de verb. obl.

Nam si is.] Docet Imp. tribus exemplis quibus quis alteri stipulatur, quia ipse interfit, ut si Tutor pupillo, dominus Procuratori seu creditori, stipulator promissori. Sunt & alia exempla de quibus omnibus in l. Stipulatio ista. 38. §. si stipuler. 20. de V. obl.

Versa vice.] Modò d. est de stipulatore, non posse quem alteri stipulari, nisi vel ejus interfit, vel pœna sit adjecta. Contra hic de promissore. Item eū qui non de seipso, sed de alio promittit, non obligari sive promiserit alium daturum sive facturum, nisi adjecta pœna de quo d. sup. §. si quis. l. Si homo. 69. & l. Quidam. 132. ff. de V. obl. d. l. Stipulatio ista. §. At si quis. 2. ff. eod.

§. Item nemorem suam.

Dictum est sup. stipulationem rei suæ esse inutilem §. 1. h. t. Hic autem eam stipulationem Fundū Titii cum meus erit dabis? inutilem quoque esse ait l. Nemo. 87. ff. de verb. oblig. Ratio est, quia dari non potest quod meum est. Nihil igitur refert an res initio, id est, tempore contractus
sit mea

lit mea, an postea, id est, tempore præstationis: hic enim locum habet ea regula, de qua *sup. d.* stipulationem incidisse in eum casum, à quo incipere non potest.

§. Si de aliare stipulator.

A It inutilem quoque esse stipulationē si dissentiat de Re sive de Corpore, *l. Inter stipul. antem. 83. §. 1. & l. Si id, quod aurū. 22. l. Continuum. 137. §. 1. & l. Si in nomine. 32. ff. de V. obl.* Ratio est, quia diversitas responsionis vitiat stipulationem, quam rationem indicat Imp. ibi *Perinde nulla, &c.* De qua diversitate *d. sup. §. Præterea inutilis.* Est & altera ratio, quia contractus omnes requirant consensum, *l. In omnib. 55. ff. de obl. & act.* & proinde dissensu & errore vitiantur. Sed paulò subtilius id distinguendum. Nam error nominis non vitiat stipulationē, ut Dabis servum tuum Stichum, valet stipulatio etsi servus vocatur Davus, *d. l. Si in nomine.* Error quoq; in materia non vitiat stipulationem, ut si stipulor à Titio nummum aureum ut putabam, cum revera æneus deprehendebatur, valet stipulatio, quamvis promissor si sciverit & fefellerit, de dolo teneatur, *d. l. Si id, quod aurum. 22.* Itaq; error non nominis, nō materiæ sed corporis vitiat stipulationem. Ut si stipuler à Titio servū Stichū, & promissor habeat unum eo nomine qui sit frugi, alterū nequam, & de frugi intelligat stipulator, promissor de nequam, non valet stipulatio *d. l. Inter stipul. antem. §. 1.* quia ut *d.* stipulatio valet ex consensu ut *sup. d.* & diserte Paul. *d. §. 1.* Hac autem in re distat nonnihil stipulatio, à venditione. Nam error materiæ etiam vitiat venditionem, *l. In venditionib. 9. & 6. ll. seqq. l. Quia. 5. ff. de contrah. empt. l. Si servus. 21. §. quamvis. 2. de act. empt. & vend. ubi legendum emptio- nem non esse ut jam pridem docuit Anton. Augustinus lib. 4. emendat. cap. 47. & Cujacius ad l. 22. ff. de verb. obl.*

Non valet.] Quia turpia in jure comparantur impossibilibus. *l. Filius. 15. ff. de cond. inst. l. Generaliter. 26. & l. Si stipulor. 35. §. Item. 1. l. Stipulatio. 61. & l. Si Flagitum. 123. ff. de V. obl.*

§. Cum quis sub aliqua.

S Ententia hujus loci hæc est: In conditionali stipulatione si ante even- tum conditionis moriatur sive stipulator sive promissor, heredes eorū nihilominus & convenire & conveniri possunt *l. Si quis. 57. ff. de V. obl.* Aliud est in legatis *l. Quæ legata. 18. ff. de R. l.* Ratio differentię inter legata & stipulationes hæc est: quia stipulatio conditionalis jam ab initio aliquid est: legatum conditionale non item, quod explicavimus latè *sup. §.*

Sub conditione. Vers. ex conditionalis. de verb. obligation.

§. Quæ

§. *Qui hoc anno.*

Idem est si in annum aut in duos tres &c. annos. Item si proximo mercatu *l. Qui hoc anno. 42. ff. de V. oblig. l. Eum qui, 138. d. tit. l. Si in annos. 49 ff. de condit. & demonstr.* Aliud est si quotannis vel in annos singulos, vel annū quis promittat. Nam ab eo peti potest, etiam initio anni ut *d. §. At si ita. sup. de Ver. obligat.*

§. *Si fundum.*

Nam tamen si hæc stipulatio, Fundum dari, est pura, & proinde statim agi posse videbatur, §. *omnis, 2. sup. de V. obl.* Id tamen cum temperamento & benignè est intelligendum. Neque enim cum sacco statim venire debet Creditor *l. Quod dicimus. 105 ff. de solut.* Certè expectandum ut saltè expeditio siue executio stipulationis, id est, traditio commodè fiat *l. Interdum, 73. ff. de V. oblig.* Idem est in stipulatione faciendi, quod hic dicitur de stipulatione dandi, ut tantum temporis expectetur, quo factum promissum præstari possit *l. Continuus, 137 ff. eod.*

De Fidejussoribus. Tit. XX. alias XXI.

Huic tit. respōdet tit. D. & C. item de fidejussorib. & mandatorib. Ratio ordinis, id est, cur hic tractetur de Fidejussoribus est, tum quia fidejussio tantum fit stipulatione, §. *ul. inf. h. t.* tum quia, ut stipulatio est obligationis alterius confirmatio & quædam accessio, §. *1 sup. de V. oblig. ita & fidejussio, hic init. l. Qui 3 ff. eod.* Nam Fidejussio nihil aliud est quàm Accessio, qua quis pro aliena obligatione fidem suam verbis adstringit ut ejus Creditori magis sit cautum. Dicitur autem & Sponsor, maxime à veteribus & in jure nostro Adpromissor, *l. Si vero. §. Sed etsi. 4. ff. soluto matrim. l. In omnibus. 43. ff. de Solutionib. l. Stipulationū. §. 8. tit. 2. ff. de V. O.* Dicitur & Expromissor interdum sed minus propriè. Nā Expromissor propriè differt à Fidejussore, quod expromissione reus principalis liberetur, fidejussione nō item. Est enim Expromissor, is qui totam obligationem se recipit §. *redit. 41 sup. de rerum divis. l. Et eleg. anter. 7. §. servus. 8. ff. de dolo malo. l. Ut res, 53. ff. de contrah. empt.* Vocant & Fidejussorem veteres *Prædēm.* Unde apud illos Prædibus & prædiis cavere *Vas* in rebus criminalibus dicitur, in quibus tamen difficulter admittitur fidejussio. Fidejussori similes sunt Expromissor de quo dictum, Constitutor & Mandator, de quibus Alciat. *lib. 1. Paterni cap. 2* Græcis dicitur *ὑποπτε* Nov. 4. & *βεβαιωτής* solent interdum etiam & fidejussores fidejussorum sumi, qui *subprædes* dicuntur, Gallicè *Convepteiges* *l. 4. in fin. ff. de fidejuss. & nominat. & hered. tut. & curat.*

Quo homines] Fidejussorum usus siue finis hic exponitur, scilicet, ut per

ut per eos magis cautum sit creditori. Et in jure duo summa sunt cautionum genera. Unum rerum, quod pignus sive hypotheca: Alterum personarum, quod fidejussio dicitur. §. ult. de repleat. l. 1. §. Iubet. 9. l. c. caveri. ff. de collat. bon. l. Si mandato. 45. in fin. ff. mandati.

§. In omnibus autem.

Videantur l. 1. 2. 6. 7. 8. §. sed et si. §. l. Fidejussor. 16 §. fidejussor. 3. l. Si a reo 70. §. adeo. 3. ff. eo. Contra igitur si nulla precedat obligatio, non valebit fidejussio l. Si mihi 23. l. Si fidejussor. 31. Cum lex. 46. l. Si quis. 56. §. si nummos. 2. & l. Si a reo. 70. §. si a furioso. 4. ff. cod. l. 15. cui. 6. ff. de v. obl. Ratio est, quia fidejussor est accessio §. fidejussores. 5. inf. h. t. Accessio autem requirit principalem cui nitatur, sup. de rerum divis.

Adeo quidem.] Mirum hoc videri posset ex eo, quod servus cum aliquo contrahens obligetur naturaliter tantum, cum fidejussor pro hoc servo ita obligato obligetur etiam civiliter d. l. Si a reo. 70. §. adeo. 3. & l. Cum fidejussor. 35. ff. h. t. Non debet autem fidejussor durius obligari quam principalis. de quo inf. §. fidejussores. 5. in pr. Verum imputet sibi fidejussor cum potuerit abstinere a fidejussione, nam quod servus obligetur naturaliter, fit ex defectu personæ ut d. sup. ant. tit. de obligat. Qui defectus non est in fidejussore.

§. Fidejussor non tantum.

Idem in l. Et commodati. 2. l. Lucius Titius. 24. ff. cod. l. Fidejussoris. 24. C. cod. Ratio est, cur etiam heredes fidejussoris teneantur, quia omnis obligatio ex contractu etiam in heredem incumbit, §. non autem 1. inf. de perpet. & temp. act.

§. Fidejussor.

At Imp. fidejussorem non tantum precedentis, sed etiam futuræ obligationis sumi & constitui posse l. Potest. 4. & l. Stipulatus. 6. in fin. ff. h. t. Conventi tamen fidejussor antequam reus debeat non potest l. Fidejussor. 57. ff. h. t. Videbatur fidejussorem futuræ obligationis sumi non posse, quia fidejussor est accessio, & proinde ut sup. d. quid requirit, cui accedat: Dicendum id receptum in fidejussore, ut in principali stipulatione, quæ etiam fit de rebus futuris, ut de fructibus aut partu. Nam ut modò d. hæc fidejussio futuræ obligationis tum demum effectum habet, cum obligatio fuerit subsecuta. Potest enim fidejussor etiam sub conditione accipi. l. Stipulatus. 6. §. Et parvi. ff. cod.

§. Si plures.

In signis est §. de plurib. fidejussorib. Cui rei similis est disputatio prior de duob. reis. Nam ut de duob. reis dictum est, ita & de duob. aut plurib. fidejussorib. hoc loco dicitur, singulos obligari in solidum. Itaque potest cre-

D d d

ditor

ditor à singulis & à quocunque velit totum suum debitum petere, adeò quidem, ut etiam uno convento, eoq; non satisfaciente, regressum habeat ad alios. *Non recte* 3. l. *Iure*, 5. l. *Cum alter*, 11. l. *Liberum*, 16. l. *Omissus*, 17. l. *Si aliena*, 19. l. *Sententia*, 20. l. *Pignoris*, 25. & l. *ult. C. eod. l. Si plures*, 27. ff. *eod. l. Qui mutuum* 56. in prin. ff. *mandati*. Quin etiam potest creditor à Fidejussoribus solidum petere, omisso Reo principali, d. l. *Liberum*, 16. & pulchrè Cic. lib. 16. *Epist. ad Attic.* Verùm hæc duo constitutionibus sunt mutata, nam prius, de quo hic agitur, quod diximus fidejussores singulos in solidum teneri, & à singulis id peti posse, ita moderatus est Imp. Adrianus, ut creditor non amplius solidum, sed partem à singulis petat. Quod beneficium Hadriani, vulgo dicitur Divisionis. Alterum, de quo hic non agitur, sed in d. l. *Liberum*, & alibi, ab Imp. Justiniano planè est abrogatum. Is enim Nov. 4. tandem constituit, ut non ante Reum fidejussores, sed Reus ante fidejussores conveniatur à Creditore, quod dicitur beneficium ordinis & discussionis. Quare cauti fœneratores & negotiatores si accipiant fidejussorem, curant ut is renunciaret utrique beneficio, id est, ut Jure veteri in solidum & ante Reum principalem conveniri possit.

Sed ex epistola Divi Adriani,] Id est, Rescripto sive Constitutione, de quo verbo in §. *sed & quod Principi* 6. sup. de jure nat. gent. & civ. Est autem hæc Epistola Adriani celeberrima propter beneficium illud divisionis, l. *Inter fidejussores*, 26. ff. *eod. de fidejussorib.* Puto autem hanc Epistolam à Juliano relatum in Edictum perpetuum. Quod mandato Adriani est compositum, nam quod passim & hic Epistolæ Adriani, idem tribuitur Edicto à Paulo lib. 1. *sentent. tit. 20.*

Qui modo solvendo sunt.] Exponitur subtilius Epistola Hadriani. Nam sententia ejus primum hæc est, ut dividatur obligatio inter Fidejussores æqualiter pro virilib. partib. l. *Inter fidejussores*, 26. Sed id ita accipiendum, si modò omnes sint solvendo tempore litis contestatæ, id est, cum creditor ab iis petit l. *Non recte*, 3. in fin. C. *eod. tit.* Deinde ita id quoque accipiendum, ut hæc divisio non ipso jure, sed ope exceptionis fiat d. l. *Inter*, & l. *Si contendat*, 28. ff. *h. tit. l. Cum alter*, 11. C. *eod.* Ex quib. sequitur, prius quidem quod ait Imp. ideoque si quis, &c. ex altero verò id quod ait in vers. *sed si ab uno.*

Cum potuerit adjuvari.] Scilicet opposita exceptione divisionis.

§. Fidejussores ita obligari.

ET hic insignis est §. de modo obligationis fidejussoriæ, id est, quatenus fidejussor obligari possit. De quo hæc est definitio sive Regula: Fidejussorem in minus posse, in plus quam Reum principalem non posse obligari, l. *Græce*, 8. §. *si quis*, 8. l. *Stichum*, 38 ff. *h. tit.* Ratio est, quia fidejussio est accessio, quæ sequitur non excedit naturam principalis, d. l. *hi, qui*, 34. & l. *Stira*, 42. ff. *eod.* Hic autem

autem queri solet, An si fidejussor in plus sit acceptus, tota fidejussio sit inutilis, an vero in eo tantum quod plus? Respondet Accurs. & etiam secuti alii Glossogr. etiam Connanus doctiss. J.C. totam esse inutilem per l. *Græc.* 8. §. *id. iud.* 7. ff. de fidejussorib. ubi Ulpia. ait, Fidejussores in duriorē causā adhibitos omnino non obligari. Puto tamen Recentioribus assentiendum, qui fidejussionem hanc sustinent in concurrentem quantitatem exemplo stipulationis, l. 1. §. *si stipulanti.* 4. & §. *seq. ff. de V. oblig. & in d. §. illud.* 7. legendū, non omnino, ut habent Codices aliquot, etiam si Florentinus habeat *omnino non.*

Non solum enim.] Sic est legendum. His enim verbis ratio continetur priorum, & ita habent libri manuscripti & ipse Theoph. quod ad rem ipsam attinet, qui & quib. modis plus vel minus solvisse dicatur, exponitur in §. *si quis agens* 33. Vers. *plus autem, de act. l. Vi si cut,* 12. de V.S. l. *Solidum.* 85. ff. de solut.

§. Si quid autem.

Fidejussor obligatur Creditori & Stipulatori, sed obligatum sibi habet Debitorem actione mandati contrariū, si scilicet mandatum, ut ferè fit, præcellerit: aliās enim fidejussor adversus Reum non mandati, sed negotiorum gestorū tantum actionem habet l. *Potest.* 4. ff. *hoc tit. l. Si vero.* 12. §. *contrariū.* 7. l. *Ex mandato.* 20. §. 1. & l. *Heredem.* 14. ff. *mandati.*

§. Græcè etiam fidejussor.

Lim stipulatio, quia est civilis, tantum Latinè fiebat, postea propter usum fieri cœpit & græcè, & aliis linguis, l. 1. §. *ult. ff. de V. obl.* §. 1. *supra eod. l. An inutilis.* 3. ff. *de acceptil.* Sic & de fidejussione sentiendum, quia fit tantum per stipulationem, ut propriè non nisi latinè, sed ex usu jam etiam græcè fieri possit, sed more latino, id est, verbis græcis quæ respondeant latinis l. *Græcè* 8. *hoc tit.*

Sed etsi dixerit.] Delenda sunt hæc verba libris manuscriptis auctoribus & d. l. *Græcè.*

§. In stipulationibus.

Ex his verbis quoque intelligitur, fidejussores tantum stipulatione accipi non Re aut Consensu. Est tamen casus quo fidejussor etiam sine stipulatione accipitur in l. *Cum ostendimus.* 4. §. *Fidejussores.* 3. ff. *de fidejuss.* *ut aliās non item l. Blanditus.* 12. C. *de fidejussor.* Moribus nostris etiam nudis pactis accipiuntur fidejussores, quia stipulationum non est usus ut *sup. d.*

Sciendum est.] Ait Imp. si in Instrumento perscriptum sit aliquem fidejussisse, id esse satis ut valeat fidejussio, adeò quidem, ut si ipse fidejussor

Ddd 2

con.

Conventus postea à creditore, neget fidejussionem rectè factam, quia dicat fortasse stipulationem non rectè factam, vel quia ipse abfuerit, vel propter diversitatem responsionis, &c. non huic fidejussoris obligationi, sed huic instrumento & scripturæ credatur, quod jam explicatum est *sup. in §. si scriptum. 16. de inutilib. stipulat.*

*De Literarum Obligationibus. Titulus XXI.
alias XXII.*

Ratio ordinis est perspicua: Nam ex quatuor generibus obligationum duobus, *Re & Verbis* jam explicatis, ordine sequitur tertium obligationis genus, quæ literarum dicitur, *de quâ mox.*

Olim scriptura] Et si nec ætate Justiniani, cujus libros sequimur, neque nostra hæc obligatio est in usu, non erit tamen inutile eam breviter explicare, *argumento §. 1. sup. de test. ord.* Ergò id sciendum, ex quatuor illis obligationum generibus duo esse juris gentium, *Re & Consensu*, duo item juris civilis *Verbis & Literis*. De *Re & Consensu* certum est, §. *Sed jus. 2. Versus jus autem gent. sup. de jure nat. gent. & civil.* De obligatione verborum eum esse civilem, *d. sup. de hac literarum* quæritur? Sed id quoque facile est docere his duobus argumentis. I. quia esset sollemnis, id est, quia non nisi sollemni scriptura, ut prior sollemnibus verbis fieret. Sollemnia quæ sunt, sunt civilia. II. quia jam & jam olim desit hæc obligatio, ut & verborum. Civilia enim pleraque omnia in jure desierunt, ut explicatum ad tit. *de jure nat. gent. & civ.* Hoc igitur primum, hanc obligationem esse civilem & in eo similem esse stipulationi. Est & alterum in quo hæc datæ sint similes, quod utraq; contractibus & obligationibus inserviat confirmandis. De stipulatione jam *sup. d. d. tit. de V. obl. de hac ita* probo, Cajus *tit. 16. de oblig.* Literis, inquit, obligatio fit, & Imp. Arcadius *l. Si quis. 6. C. Theod. lib. 2. tit. 4.* Si quis debiti & quod ex fœnore vel mutuo data pecunia sumpsit exordium, vel ex alio quolibet titulo, in literarum obligationem pacta cautione translatum est; & optimè hic Theoph. His adjungantur Cic. *lib. 3. off.* ubi de Canio & *lib. 4. epist. ult. ad Attic.* & pulchrè Seneca *lib. 2. de benef. ca. 13. & lib. 5. c. 15.* Sunt & alia apud Cicer. loca sed ex iis modò expositis inter se comparatis literarum obligatio ita definiri posse videtur. Ut sit obligatio qua quis alteri sollemni scriptura sive literis astringitur. sive ita: Quia id, quod ex alio contractu sive causa debetur, sollemni postea scriptura confecta deberi incipit. Nam ex iis locis perspicuè intelligitur hanc literarum obligationem, non secus atq; verborum, esse accessoriæ & confirmatoriæ alicujus obligationis sive debiti præcedentis. Sollemnitas quoq; scripturæ sive literarum quæ fuerit ex iisdem locis intelligitur. Erat autem hujusmodi. Accersiebantur aliquot honesti viri coram quibus contractus antea celebratus exponebatur, hi viri mox instru-

men-

mentum per actuarium sive Notarium subsignabant, & idem quisque in suas tabulas domesticas etiam referebat. Romæ id olim ferè apud Argentarios fiebat in foro. Et hinc est quod hæc obligatio diceretur non tantum litterarum sive scripturæ, sed etiam nominum, quia plurium civium tabulæ & nomina adhiberentur & eorū etiam signa ut eleganter Cic. has duas verborum & litterarum obligationes inter se comparans, hæc, inquit, pactio non verbis, sed nominib. & Percriptionib. (sollemnis enim scriptura maximè apud Argentarios confecta olim perscriptio dicebatur) multorū tabulis cum esse facta diceretur. Et hæc quidem est vetus litterarum obligatio, quæ & nominum dicitur *ut sup. d. est*. Ea autē quia ætate Justiniani jam exoleverat, merito & mentio ejus deleta est, nec usquam reperitur toto jure. Fit quidem sæpe mentio nominis, sed nomen quodlibet debitum significat, sive ad omnem obligationem pertinet. *l. Nominis. 4. ff. de V. sign.* & ita semper hoc nomen accipiendum in *π.* & in *C. ut l. 1. ff. de ann. legatib. l. ult. C. de pact. & convent. tam super dote*. Nam ut eleganter ait Alconius in *verrina* 6. Articuli debitorum dicuntur nomina. Quod autem dicitur in *l. Non figura. 38. ff. de obl. & action.* non verè de hac sollemni scriptura, id est, litterarum obligatione, sed scriptura, quæ probationis tantum causa sit, accipiendum est.

Planè si quis debere.] Hic de nova q. litterarum obligatione, ut vocat Imp. Nam proprie hæc non ad litterarum obligationem, quæ vere nulla est, sed ad hunc tit. à veterib. referri solet de cauta & non numerata pecunia, ut est tit. in *C. Gregoriano*, & est tit. *C. nostri de non num. pecunia. lib. 4.* ubi hæc de exceptione non numeratæ pecuniæ latè explicantur.

Post multum temporis.] De hoc temp. *inf. in vers. multum autem.*

Hoc enim sæpissime] Ex his verbis observandum hanc exceptionem non numeratæ pecuniæ ex constitutionibus inductam esse. Quare & de ea tantum in *C.* hodie explicatur *tit. de non num. pecun.*

Sic fit.] Id est, post tempus videtur subesse litterarum obligatio, quia sola scriptura etiam sine numeratione quis obligatur tum, id est, post tempus.

Dum quæri non potest.] Id est, dum conqueri non potest amplius, id est, exceptionem opponere.

Et ex ea nascitur.] Puto condictio certi ex mutuo. Nam in hoc tantum contractu locum ista obtinere videntur, aut certe condictio generalis, *l. Certe condictio. 9. ff. de reb. cred.* Datur igitur condictio ex hoc contractu. Datur etiam actio ex stipulatu, si stipulatio intervenerit, & hoc est quod ait *cessante verborum obligatione*, id est, si non intervenerit verborum obligatio.

Multum autem tempus.] Ait olim exceptioni non numeratæ pecuniæ quinquennium hodiè biennium esse præscriptum, intra quod opponi debeat. De jure veteri videatur tit. *C. Gregoriani de cautæ & non numeratæ pecuniæ*: de jure novo est *l. In contractibus. C. de non num. pecun.*

*De Obligationibus ex consensu. Titul. XXII.
aliàs XXIII.*

I Deo autem in istis modis.] In omnibus quidem obligationibus necessarius est consensus, *l. in omnib. 55 ff. de obl. & act.* Hæc tamen solæ quatuor consensu & nudo consensu fieri dicuntur, quia hæc solæ consensu contrahuntur, cum in aliis tribus generibus præter consensum aliud quid requiratur, ut in iis, quæ Re contrahuntur, res, id est, factum sive datio; in stipulatione verba sollemnia; in Nominibus sollemnis scriptura, & hoc est quod ait, *Quia neque scriptura.*

Neque præsentia.] Ut in stipulatione, quæ non fit inter absentes, §. *item verborum. 11. sup. de inutil. stipul.*

At nec dari.] Ut in obligationibus quæ re contrahuntur, ubi datio ipsa est necessaria, ut *sup. d. ad tit. de oblig. quæ re contrah.* Hæc igitur una est differentia, qua hæc obligationes ex consensu differunt à prioribus. Est & altera, quod hæc ex consensu omnes utrinque sunt obligatoriæ *l. Labeo. 19. ff. de verb. sign.* Illæ non omnes, sed quædam obligent ex una tantum parte, ut mutuum, ut stipulatio. Et Tertia, quod hæc omnes sint bonæ fidei; Illæ non omnes, sed quædam tantum, & quædam sint stricti juris, ut mutuum, stipulatio, Nomina, & hoc est, quod ait, *Item in his contractibus,* & in verbis quod alterum alteri ex bono & æquo.

*De Emptione & Venditione. Titulus XXII.
aliàs XXIII.*

H Uic uni tit. respondet totus liber 18. & aliquot tit. lib. 4. C. Sciendum autem Emere veteribus idem esse quod accipere sive sumere. Unde & redemptores, qui opere conducto perfecto, mercedem acciperent, teste Festo, in verbo, *Emere* & in verb. *redemptores.* Propriè autem Emptor in commerciis dici cepit is qui mercem acciperet, unde & emptio proprium genus contractus de quo hic. Quanquam & conductor interdum dicatur redemptor maximè in vectigalibus publicis & operibus, perficiendis, *l. Veteres. 19. & l. seq. ubi pro idem legendum.* Id est, *ff. de act. empti.* Est autem emptio contractus qui consensu fit quo res alteri certo pretio venditur, ita ut eam habere liceat, *l. 1. ff. de permutat. rerum.* Emptio enim non est alienatio propriè sed contractus, *l. Alienatum. 67. ff. de V. sign. l. Obligationum. 3. ff. de obl. & act.* quanquam si accedat traditio loco alienationis haberi potest, *l. Statu liberi. 29. in fin. ff. de statu lib.* Erat autem olim duplex emptio, una juris Gentium, altera Civilis, quæ

quæ propriè dicebatur Mancipatio, Ulpian. *lib. reg. tit. 2.* quæ civilis jam diu exolevit ut *d. sup. tit. 111. de testam. ord.* Potest hodiè & ita dividi emptio, ut alia sit vera, alia ficta & imaginaria sive simulata, quæ plerunq; fit uno nummo, aut fit in fraudem, *l. Imaginaria. 16. ff. de R. I. l. Si ususfructus. 66. §. ult. ff. de iure dot. l. Nuda. 55. ff. de contrah. empt.*

Simulatque de pretio.] Ait Imp. Emptionem contrahi, id est, perfici ipsa pretii conventionione, non numeratione. Id autem, id est, quando censetur perfecta venditio, plurimum refert scire, propter effectus venditionis, qui non habent locum, nisi ea perfecta, de quib. *inf. §. cum autem, h. t.* Quare ut hoc melius intelligatur res paulò altius est repetenda. Nam antiquissimo jure, id est, *ll. 12. tab.* cautum fuit, ut venditio non aliter fieret, nisi eodè tempore & res traderetur & pretium contra numeraretur, *§. venditæ. 41. sup. de rer. divis.* ubi id explicatur ex legibus Solonis & Platonis *lib. 2. de legib.* Verù propter libertatem commerciorum paulatim introductum est, ut hæc pretii numeratio è vestigio faciendâ non ita exigeretur, sed satis esset de eo cavere aut fidejussore, aut pignore dato, aut fide sola interposita, *d. §. venditæ.* Atque ita non pretii numeratio, sed conventio perficit emptionem, ut eleganter Ulp. *l. Inter. 2. §. Sine. 1. ff. de contrah. empt. & Imp. in l. Empti. 9. C. eod.* Cujus rei hæc est ratio, quia contractus hic consensu fiat, id est, nuda conventionione propter utilitatem, ut dixi, commerciorum & maxime hujus contractus usitatissimi, *l. Iusto. 44. ff. de usurpat. & usucap.* Novissimo jure, id est, ex constitutione Justiniani, interdum conventio de pretio non perficit emptionem, nempe si emptio fiat in scriptis, hanc enim vult Imp. non aliter perfici, nisi scriptura sive instrumentum ritè confectum & absolutum fuerit, de quo *in vers. sed hoc quidem de venditionib.* Et hinc est quod Tribonianus hoc verbum *Sine scriptis* in Constitutionibus & responsis veterum interdum interjecerit, ut *in l. 2. §. 1. ff. de contrah. empt. l. Si quis. 4. ff. de peric. & comm. rei vend.* Quæri potest, An emptio sine Arrhâ non perficiatur? Solet enim usus Arrhæ maxime esse in emptionibus & locationibus, ut annulus aut pecunia & nummus, *l. Quod sæpe 35 ff. de contrah. empt. l. Si quis officium. 38. ff. de ritu nupt. l. Ex empto. 11. 2. §. is qui vin. 6. ff. de act. empti.* Respondet Imp. Arrham non esse de substantia emptionis, sed tantum argumentum sive probationem. Idem ait *d. l. Quod sæpe. 35.* Ex his intelligitur substantiam emptionis & velut animam esse pretium, quod & ait Papin. *in l. Pacta conventa. 72 ff. de contrah. empt. l. Si donationis. 3. C. eod. & l. Empti fides. 9. C. eod.* Quare sine vero pretio, ut est unus nummus, ut est annulus aut res quælibet extra pecuniam numeratam, emptio fieri non potest, de quo in *§. pretium, inf. h. t.*

In iis autem quæ scriptura.] Notanda est & hæc emptionis divisio, quæ alia fit sine scriptis, alia in scriptis. Illa ut jam d. efficitur confectioe pretii: Hæc effectioe instrumenti, quod ita perficitur: Primum enim in Schemam redigendus est contractus à Tabellione, deinde transferendus & in mundum

mundum sive chartam puram redigendus, postremò à Tabellione subscribendus & partibus recitandus ac edendus, aut si à Tabellione non fiat, tunc subscribi debet ab ipsis partibus sive contrahentibus, ut constituit Imperat. *l. Contractus. 17. C. de fide instrum. cuius l. summa hìc exponitur.*

Donc enim aliquid deest] Una hæc est utilitas prioris disputationis de Emptione perfecta & non perfecta, quod non perfecta pœnitentiæ sit locus; perfecta non sit locus. Nam perfecta Emptione non potest ab ea recedi, nisi utriusque conventionem & consensu *l. Si donationis. 3. C. hoc tit. l. Sicut. 5. C. de O. & act. si modò res fuerit integra, l. Ab emptione. 5. ff. de pact. l. 1. & toto tit. C. quando lic. ab emptione discedere.* Alioqui Emptor aut Venditor, si ab Emptione solus recedere velit, sine pœna non potest, id est, venditor tenetur in id quod interest. Emptor ad usuras pretii *l. 1. ff. de act. empti, l. 1. ff. de rerum permutat.* Ita tamen ut Imp. ait nondum perfecta Emptione posse quidem recedi sine pœna, sed arrham amitti, ab Emptore aut duplum ejus solvi à venditore, quod constituit Imp. in *l. Contractus. 17. C. de fide instrum.* Alioqui arrha imputatur in pretium, *l. ult. ff. de l. Commissaria.* Repetitur etiam Arrha irritò contractu, vel Conditione sine causâ, vel actione ex Empto, *l. Perfectam. 2. C. quando lic. ab emt. disced. l. Ex emto. 11. §. si qui vina. 6. ff. de act. empti.*

§. Pretium.

DE Pretio quatuor hìc exponuntur. De primo jam dict. contrahi sive perfici Emptionem sola pretii conventionem. Secundò, nullam Emptionem sine pretio esse posse, de quo *hic* Tertiò, Pretium certum esse debere, de quo prox. vers. *sed & certum* Quartò, Pretium in pecunia numerata consistere debere, de quo in § item pretium inf. Est autem Pretium materia forma publica percussâ, emptionis sive æstimationis causâ constituta, *l. 1. ff. de contrahend. empti.* dictum quasi peritium, ut ait Varro *lib. 4. de lingua latin.* Pretium, inquit, quod Emptionis æstimationisque causâ constituitur, dictum à peritis, quod hi solùm rectè facere possunt id, si quid datum pro opera, aut operæ merces à merendo, quod manu factum erat & datum pro eo; manu pretium à manibus & pretio. Ubi diligenter notanda est differentia pretii & mercedis. Nam Pretium est substantia Emptionis & Merces locationis, ut disertè indicat Imp. in tit. proximi, sæpè tamen Pretii verbo abutuntur, ut & Emptionis, & qualibet Compensatio & Remuneratio etiam pœna dicatur. Pretium græce *μισός* vulgo *Kaufgeld*, ut Merces græce *μισός* *John*, ex definitione etiam intelligitur unum nummum non esse pretium. Est enim Pretium rei æstimatio sive quod respondeat rei æqualitate quantitatis, *d. l. 1. ff. hoc tit. l. Fidejussor. 2. ff. de pignor. quantitas enim vulgo hodiè valor dicitur, d. l. 1. & l. Quæ extrinsecus. 65. de verb. obl.*

Nam

Nam nulla emptio sine.] Et hoc est quod ait Papin. *in l. p. d. i. conuenit.* 72 emptiois substantia consistit in pretio. Ratio ejus non potest alia reddi, quam quia ita inter homines propter usum commerciorum receptum fuit, *d. l. i.*

Sed & certum esse.] Idem dicitur *in l. Emptionem. 2. C. eod.* Est autem certum cujus quantitas aut ipso nomine expressa est, aut tacite intelligitur, argumento *l. Certum. 6. ff. de reb. cred.* ut centum aureis emptus mihi est fundus & ita quantitas eum emisti, vel quantum pretii in arca habeo. Hic enim in rei veritate certum est pretium, licet mihi ignoretur, *l. Hec venditio, 7. §. pen. ff. de contrab. empt.* argumento *l. Cum ad presens 37. ff. de reb. cred.* Hinc quæri solet. An venditus tibi fundus quanti Titius aestimavit, an certum sit pretium an incertum, sive, valeat ne venditio, an non? Et ex veteribus] Cuius alii certum, alii incertum esse putabant. Imp. hanc eorum controversiam decidit, adhibita distinctione, ut valeat Emptio, pretium definiente Titio, non valeat eo non definiente, ac vel mortuo vel nolente.

Sed nostra decisio.] Ea est *l. ult. C. de contrab. empt.* Cujus legis sententiam & verba quædam Tribonianus videtur verbis pretii invertisse *in l. Si merces. 2. §. ff. locati,* notum est autem Constitutiones Justin. quibus decidebat controversias] Ctorum, dictas esse decisiones, easque fuisse numero 50, de quibus *in ult. proxim. Cod.*

Quod jus.] Ait eam distinctionem de Arbitrio Titii non tantum in Emptione, sed etiam in locatione esse accipiendam, ut aperte *in d. l. Si merces.* nam locatio Emptioni est proxima, de quo *inf. init. tit. prox.*

§. Item pretium.

HÆc altera est Pretii qualitas sive nota: sunt enim duæ, ut sit certum & ut sit pecunia numerata. De priore contabatur inter omnes, de hac erat controversia inter Sabinianos & Proculianos, quæ duæ sunt Sectæ veterum] Ctorum, de quibus explicari solet ad initium hujus operis *ex l. 2. §. Post hunc. Vers. hi duo ff. de orig. jur.* Nam illi volebant Pretium non tantum in pecunia numerata, sed etiam in alia re posse consistere, eorum duo sunt argumenta. Primum est ex proverbio, quod vulgo jactabatur, Rerum permutatione contrahi Emptionem, id est, Emptionem fieri rebus inter homines permutandis & communicandis. Alterum est ab auctoritate Homeri, & antiquitate sumptum, quo probatur apud veteres, Emptionem etiam aliis rebus quam pecunia fieri solitam. Contra Proculianorum hæc sunt argumenta, quibus, inquam, illorum opinio refellitur, existimantium Emptionem etiam aliis rebus fieri, sive Emptionem esse permutationem, & docetur Emptionem non esse permutationem, sed ab ea differre. Primum argumentum est, quia sequeretur ut una eademque res sit Merx & Pretium quod est absurdum. Deinde certum est in Emptione Rem & Pretium esse debere,

Ecc

at per-

at permutatio ex iis non consistit, neque enim in permutatione res à pretio distingui potest. Tertio, constat Emtionem fieri nudo consensu; permutationem non item, sed re & facto. Præterea hæc sententia confirmatur e-
iusdem Poëtæ auctoritate, qui distinguit permutationem ab Emtione. Est
& alia insignis differentia inter Emtionem & permutationem, quod per-
mutatione res utriusq; accipientis fieri debeat, in venditione non item. Nam
emtor tenetur quidem pretium facere venditoris, sed venditor non tenetur
rem facere emtoris, & hæc pulchre Paul. in l. 1. ff. de rerum permutat. & l. 1. ff. de
contrah. emt. Est & alia differentia, quod emtio est contractus nominatus,
permutatio innominatus, d. l. 1. de rerum permut. & hæc Proculianorum sen-
tentia à Jctis posterioribus & Impp. approbata fuit. Quid ergo, dicit ali-
quis, si quis alteri equum vendat certa pecunia, & postea inter eos conveniat
ut fruimentū pro pecunia detur, vel postea conveniat aut etiam in ipso con-
tractu, ut etiam venditoris nostræ Emtor quid faciat, eritne permutatio an
emtio vel alius contractus? Dicendum nihilominus esse emtione, l. Precii.
9. C. de rescin. vendit. l. Si tibi §. 1. ff. de act. emt. Satis est enim contractum Em-
tionis ab initio rectè constitui, nec vitatur pacto vel postea vel etiam in cō-
tinenti adjecto, nisi eo tollatur pretium, l. P. uti convent. 1. 72. ff. de contrah. emt.
& vend. Hic quoq; observandum, pecuniam numeratam non aliter consti-
tuere pretium, quàm si pro pretio & æstimatione rei detur. Nam si detur ut
res aliqua quod interdum fit ut in pecunia, non quantitas, id est, æstimatio,
sed corpus spectetur, tum etiam pecunia interveniente non erit Emtio, sed
aliud negotium sive contractus do ut des innominatus, ut do tibi pecuniam
ut mihi des equum l. ult. ff. de condit. caus. data l. Si tibi. 7. de præsc. verbis.

Ενθεν ἀποδιζομεν.] Extant hi vers. lib. 7. Iliad. in fin. sunt & alii ad eam rem
in Odysseo ubi de Laerte & ejus ancilla, sed his verbis, inquit Paulus, non
emtio sed permutatio significatur.

Diversæ scholæ auctores.] Id est, Proculiani.

Aliis Homericis.] Qui extant hic in Theophilo ex lib. 6. Iliad. de per-
mutatione Glauci & Diomedis.

§. Cum autem.

Insignis est §. cui respondet titul. x. & titul. C. de peric. & commodo rei ven-
dita. Summa autem hæc est: Perfecta emtione periculum & commodum
rei venditæ ad emtorem pertinere, l. Id quod. 7. & l. seq. ff. de periculo, &
commod. l. Quod sæpe, 35. §. si res. 4. ff. de contrah. empr. l. 1. & l. Cum inter. 4. Cod. dist.
titul. de periculo. Ratio hujus sententiæ sive præcepti licet sub obscura hæc
esse videtur: quod hic contractus fiat utriusq; contrahentium causa, & pro-
inde

inde in eo non nisi Dolus & Culpa praestetur, *l. ut certo. §. 1. ff. commodati. l. Contractum. 23. ff. de div. R. l.* Et hoc est quod ait, *quod quidem sine dolo, &c.* Nam alioqui contra videtur periculum & commodum ad venditorem pertinere ante traditionem, quia tunc adhuc est dominus, & vero domino res petere dicitur, *l. si ut. §. 5. si debitor. 12. quib. mod. pign. vel hypoth. solv. l. si vendidero. 82. ff. de furt.* Periculi autem nomine sive verbotum interitum rei, quam latione aut damnum aliquod intelligi d est *sup. inst. tit. de obl.* Hec autem regula ut melius intelligatur diligenter videndum est, quando emptio sit perfecta, ubi triplex adhibenda est distinctio. Prima, aut pura est emptio, aut sub conditione, de qua distinctione in § emptio, *inf. hoc tit.* Secunda, aut fit in scripto, aut sine scripto § 1 *sup. hoc tit.* Tertia, aut est rerum quae pondere, numero & mensura constant, aut est aliarum ut domus, agri, equi, libri, de qua distinctione hic nihil, sed in *2. d. tit.* latissimè explicatur. Quod ad primam attinet, pura statim perficitur, conditionalis impleta demum conditione, *l. Nec venditio. 7. ff. de contrah. emt.* In pura emptione periculum statim est emptoris, in conditionalis post conditionis quidem eventum est item emptoris, sed quod ante accidit, damnum sive potius interitus universae rei est venditoris, particulare damnum vel latio etiam emptoris, *l. Necessario. 8. ff. de peric. & comm. rei vend. l. Cum speciem. 5. C. eod.* Quod ad secundam de ea hic init. exponitur & *sup. inst. tit.* Emptionem sine scriptura perfici sola conventionione de pretio, & proinde periculum statim ad emptorem pertinere Emptionem qua fit scriptura non ante perfici, nisi instrumento rectè confecto ut *supra dictum*, & proinde non nisi post absolutionem instrumenti periculum esse emptoris. De Tertia distinctione breviter ita dicendum. Rerum aliarum venditionem statim perfici conventionione pretii, eorum verò quae pondere, numero & mensura constant, venditionem tum demum perfici, cum res ex adnumeratae, ad mensuram & appensam fuerint. Et proinde in his periculum non nisi post adimensionem & appensionem ad emptorem pertinere, ut pulchre Cajus *l. Quod saepe 35 §. in his. 5. ff. de contrah. emt. l. Hoc ita. 2. §. Custodiam. 1. ff. de peric. & comm. rei vend.*

Quod si fugerit homo.] Videntur haec sumpta ex *l. Quod saepe. 35. §. si res vendita. 4.* dictum est venditorem tantum de dolo & culpa teneri. Interdum tamen de solo dolo teneri maximè. Si emptor sit in mera, vel apud venditorem possessio rei sit tantum precaria *l. Si per emptorem. 5. l. illud. 17. & l. Servi. 16. ff. de peric. & commod.* Interdum contra plus praestat, non tantum culpam & dolum, sed etiam custodiam, puta in vino ante mensuram ut *supra dictum l. 1. sed & custodiam. 1. ff. de peric. & commod.* In aliis rebus custodiam & periculum non praestat, nisi ita convenerit, ut hic ait Imperat. & *d. l. Quod saepe. 35. §. si res vendita. 4.*

Utique tamen,] Quasi diceret, quamvis venditor emptori non praestat

Ecc 2

stat

stat periculum vel custodiam aut fugam servi, cogitur tamen ei prestare five exhibere cedere & mandare actiones quas in rem habet. Habet autem rei vindicationem, & si res furto sit sublata, actionem furti & condictioem furtivam & actionem damni injuria ex lege aquilia, si res sit laesa. Has, inquam, actiones venditor ante traditionem adhuc habet, quia illae actiones dantur domino *l. In rem. 23 ff. de rei vindic. §. ex maleficio. 18. inf. de act. l. Item Mola. 11. §. legis. 6. l. Ob id. 43. ff. ad leg. aquil.* Venditor autem ante traditionem adhuc dominus est. Nam rei venditae dominium traditione demum transfertur, §. vendita. 41. *sup. de rer. divis. l. Traditionib. 20. C. de pact. l. Si ita. 25. §. 1. ff. de contra. empr.*

§. Emptio tam sub conditione.

QUOD hic de Emptione dicitur, idem commune est contractuum, eorum tam pure quam sub conditione fieri posse, §. *omnis stipulatio. 2. sup. de verb. obl.* Id praecipue notandum in emptione, quasdam condiciones in ea esse singulares live praecipuas, has inquam duas Additionem in diem & legem commissoriam, cujus legis, conditionis, live pacti species est illud pactum hodie celeberrimum de revendendo *Widerfauf*, de quib. extant. *sing. tit. m. C. & ff.*

§. Loca sacra.

AIT Imp. loca sacra, publica & religiosa, & liberum hominem emi non posse, nisi ab ignorante, live eorum emptione valere, si emptor ignoret esse sacra, alias non valere. Quod latius explicatur *l. Et liberi. 4 & 2. ff. seqq. l. Hanc legem. 22. & 2. seqq. l. Litora. 51. l. Qui officii. 52. §. qui nesciens. 1. l. Liberi. 70 l. Pacta. 72. §. Papinianus & l. seq. ff. de contrah. empr. l. Continuus. 137. §. cum quis. 6. ff. de V. oblig.* Ratio cur & liber homo & res illae vendi possint, redditur in *l. Iusto. 44. ff. de usurpat. & usucap.* Propter libertatem commerciorum. Cur autem in stipulationem venire non possint d. est §. 1. *sup. de inutil. stipulat.* Ratio diversitatis inter emptionem & stipulationem haec est, quia stipulatione id agitur, ut dominium transferatur, emptione non item *l. Si ita. 25. §. 1. ff. de contrah. empr.* At liber homo & res illae sunt extra commercium, & planè extra patrimonium live dominium d. §. 1. *sup. de inutil. stipulat.*

Habebit actionem.] De actione emti quae competit ex hoc contractu, extat tit. insignis D. & C. *de act. emti.* Est autem duplex una venditi, quae datur venditori ad pretium perendum live pretii causa; altera emti, quae datur emptori: qua & rem petit eamque ut habere sibi liceat, aut certè ejus loco id quod sua interest. Id enim praecipue emptor hac sua actione emti petit & persequitur, ut rem sibi traditam venditor praestet, habere licere, id est, tranquille eam possidere, fructusque ex ea percipere, *l. 1. ff. de rerum permutat. l. Set.*

l. Servius. 30. § 1. ff. de act. emti. l. Venditor. 8. ff. de evict. l. Iulianus. 13. § possessionem. 21. d. tit. de actio. emti. eoque nomine, id est, ut rem habere liceat venditor emtori cautione de evictione prestare solet, de qua est tit. *de evict. in 7. Germanice* Wthschaft. Itali & Galli Guarendas. Quamvis & sine cautione venditor ad hoc teneatur, ut praestet habere licere, alioqui convenitur in id quod interest emtoris, *l. 1. & l. Si steriles. 21. ff. de act. emti.* Et hoc est quod hic ait Imp. ut consequatur. Hoc autem casu emtor actione quoque ex emto pretium pro re sacra numeratum repetet. *l. ult. §. sin autem. 1. C. de litig.*

*De Locatione & Conductione. Titul. XXIV.
aliàs XXV.*

LOcandi verbum à Loco deducit Varro *lib. 4. de lingua lati.* sic enim ait: Locuse est, ubi quid locatum esse potest, ut nunc dicant conlocatum, ubi quidquam consistit locus. Ab eo Præco dicitur locare, quod usque id emitur, quoad in aliquo consistit in pretium. Inde locarium, quod datur in stabulo & taberna ubi consistent. Sententia Varronis hæc est locare in conductionibus & redemptionibus etiam à loco rectè dici, quia ubi pretium consistit, non amplius augetur ab ementibus aut conducentibus, ibi locatum dicitur non secus atque id, quod in loco aliquo consistit, propriè locari sive collocari. Veteres autem conductorem etiam redemptorem vocant, sed propriè in publicis sive vectigalibus & operibus tam privatis quam publicis, ut & vectigalia Reip. dum locantur, vendi quoque interdum dicuntur *l. Veteres. 19. & l. seq. ff. de act. emti.* quæ *l. Veteres.* de redemptoribus, id est, publicanis intelligenda est, ut indicat inscriptio. Germani vix propria vocabula habent. Nam & hic locare reddunt communi eo verbo *Verleihen* / quamvis conductionem proprio vocabulo *Em B. standt* vocant. Id autem diligenter notandum, quid differat conductor à locatore, quâ de re copiosè explicavit Cujac. *lib. 2. obser. cap. 28.* puto breviter & planè ita distinguendum, ut in opere & opera sive labore, is qui operam præstat dicatur locator, & is cui fit opus sive cui præstatur opera conductor: Contra in rebus ut in prædiis liberis. Is conductor dicatur qui rem accipit, & alter locator, semper autem locator pecuniam accipit sive mercedem.

Locatio & conductio.] Hæc sumpta sunt, ut pleraque in hoc opusculo, ex Cajo JC. *lib. 2. rerum cottidianarum l. 2. ff. cod.* His autem verbis usque ad *fin.* ferè tit. id est, usque ad §. *conductor* nihil aliud ferè quàm similitudo & affinitas horum contractuum venditionis & locationis exponitur. Tria autem potissimum hic adferuntur, in quibus ii sunt similes. Primò, quod ut emtio conventionem Pretii, ita & locatio conventionem mercedis perficiatur. Secundo, quod ut emtio certo pretio, ita & locatio certa mercede fiat, aded

ut si alieno arbitrio definitio siue certitudo permittatur, utrobique idem sit juris. Tertio, quod ut pretium non rerum permutatione, sed in pecunia numerata, ita & merces in ea consistat. Est autem hac similitudo diligenter notanda. Nam non tantum in iis tribus sed in aliis quoque articulis juris locum habet, ut in *l. Rem maioris. 2. C. de rescind. vend.*

Sed eo nomine.] Quasi diceret, non est locatio, quia nulla certa est merces, sed est alius contractus, ex eo genere contractuum unde actiones nascuntur, quæ in iure dicuntur præscriptis verbis. Quod ut intelligatur, breviter divisio contractuum una jam *sup. initio tituli de obligation.* expolita repetenda est, qua contractus omnes vel sunt certi & nomen habent, ut mutuum, emptio, locatio, &c. vel incerti & innominati, & hi ad quatuor tantum genera rediguntur, Do ut des, do ut facias, facio ut des, & facio ut facias Ratio autem, cur hi contractus non habeant nomen, sed circumscribantur, hæc est: quia plura sunt negotia quam vocabula, ut eleganter ait Ulpian. in *l. Natura. 4. ff. de præscript. verb.* Ex his autem contractibus incertis siue innominatis actiones, quæ nascuntur item carent nomine proprio, & communi omnes vocabulo appellantur trifariam, actiones utiles, in factum & Præscriptis verbis. Ratio autem harum appellationum difficilis est ad explicandum: Et utiles quidem dicuntur comparatione earum, quæ nascuntur ex contractibus certis: notum est in iure utile opponi directo ut contrarium. Ut igitur actiones ex contractibus certis in rem dicuntur directæ *et l. Quia. 11. & l. Qui. 14. §. si glans. 3. ff. de præscript. verb.* ita contra hæc ex incertis meritis dicuntur utiles, *l. 1. ff. de estimat. act. & l. 1. ff. de præscript. verb.* Dicuntur & in factum ut *d. tit. de præscr. ver. & in fac. act.* quia, ut puto, olim à prætore à quo periebantur actiones, non certa formula, ut in contractibus certis in edicto & albo Prætoris, essent propositæ, sed quod audita facti, i.e. contractus narratio re à contrahentibus statim ex tempore à Prætore libellus siue actio in illud factum conciperetur siue conformis ei facto actori à prætore præscriberetur, & hanc appellationis huius rationem etiam Theoph. indicat hoc loco. Id obiter hic notandum, in iure actiones in factum esse duplices, quod in civiles de quibus hic agimus, & prætorias ut & utiles distinguuntur de quibus *inf. §. ult. de lege aquilia.* Cur autem dicantur præscriptis verbis, hæc mihi videtur esse causa, quod hæc actiones à prætore præscriberentur actori, non ut directæ per notas siue notis, sed per integra verba siue verbis. Notum est enim olim actiones ordinarias siue directas, id est, ex contractibus certis in albo prætoris propositas fuisse non integris verbis, sed nouns tantum, ut ridens J. C. Cicero exponit in Muræniانا verbi gratia, A. T. M. D. O. id est, a po te mihi dare oportere, quæ est actio in personam. Contra igitur actiones quæ non notis, sed integris verbis à Prætore dabantur & præscribebantur, videntur dictæ olim actiones præscriptis verbis *προγεγραμμένων συμβόλων.* Cur autem hæc integris verbis, illæ notis præscriberentur, hæc mihi causa fuisse videtur, quod

quod illa ut usitata & ordinaria ex litera sive nota statim cognita essent, hæc ut incerta non nisi ex facto & aperta verborum præscriptione cognosci possent. Putat D. Hottom. pro præscriptis legendum perscriptis, nam perscribere latinè valet totum scribere, id est, contrarium est ei quod est notis scribere. Sed contra omnes libros & vetustatem non ausim id recipere, maximè quod præscribendi verbum prætori in formulis & actionibus dandis conveniat, eoque & ita Cicero ipse utitur in lib. 2. de fin.

Qua de causa si,] Sumpta sunt ex l. Si tibi polienda. 22. ff. de præscrip. verb. Ubi Caus eleganter distinguit, ut si gratis dederim vestimenta polienda, contractus sit mandati; si mercede, siquidem statim conventa & certa, sit Locatio; si vero postea constituenda mercede, sit contractus innominatus.

§ Præterea sicut.

Tertia emtionis & locationis similitudo hîc exponitur. Nam ut emtio non rebus sive rerum permutatione, sed pretio in pecunia numerata contrahitur, § item pretiam 2. sup. tit. prox. ita de locatione dicendum, eam non fieri rebus sed certa mercede, quæ in pecunia numerata consistat. Nam alioqui si pro pecunia res detur, ex emtione quidem fiet permutatio, ut supra dictum: ex locatione vero fiet contractus innominatus, ut hoc loco qui sumptus est ex l. Si gratuitum. 17 §. si cum unum. 3. ff. de præscrip. verb. Sed controversum est hoc de locatione, quod diximus mercedem in pecunia numerata ut pretium consistere debere. Sunt enim qui putant mercedem etiam in iis rebus quæ pondere & mensura constant, posse consistere, ut si factori pro pecunia detur sextarius vini, ut si à colono solvantur locatori siue domino aliquot modii frumenti aut cadus vini vel metreta olei. Fit quoque nostra ætate ut gallinarum aliquot paria quotannis dentur. Et horum sententiam explicat & tuetur Joan. Corrae miscell. lib. 2. c. 11. (Nituntur uno tantum loco in l. Si olei. 21. ff. de locat. & conduct. ubi certa olei quantitas mercedis loco poni videtur.) Puto tamen communem, ut vocant opinionem Glossographorum esse veriorē. Primum, quia h. loco comparatur locatio emtioni in eo quod ut emtio pretium habet in pecunia, ita & locatio mercedem quod nominatim Theoph. ait ἐν ἀγορῇ pecunia numerata. Secundum, quia innumerabilibus in locis sive passim in toto jure in mercede pecunia requiratur l. 1. §. si quis servum. 9. ff. de depositis l. 1. §. ult. ff. mandati l. Naturalis. §. ut cum do. 2. ff. de præscrip. verb. ubi per sit absurdum, quod quidam putant pecuniæ verbum, ut aliam, in jure commune esse. Nam nemo est qui dicat mercedem in libro aut veste aut domo, quæ omnia pecuniæ verbo continentur l. Pecuniæ verbum. 178. ff. de verb. sign. mercedem consistere. Nec obstat d. l. Si olei. 21. quæ ut ne toti juri repugnet, sola probabiliter accipienda est in hac specie, qua Colono

olive.

olivetum locatum fuit ea lege, ut olei pars domino quotannis detur; quod quidem negotium interdum locatio, interdum dicitur societas, & interdum contractus innominatus, vulgò hos Colonos partiaros vocant *l. Cum duob. § 2. § 1. trum. 2. Vers. Si in coeunda ff. pro socio*. Utitur quidem *d. l. Olei*. verbo *Locasti*, non tamen inde efficitur propriè esse locationem, quemadmodum in *l. Insulam. 6. ff. de prescript. verb.* etiam verbum *vendo*, ut *vendo tibi domum*, ut mihi aliam reficias: Respondet tamen J. C. non esse venditionem, sed contractum innominatum. Itaque breviter de mercede ita tenendum. Sine mercede nullam esse locationem, *l. Si convenerit. 23. ff. com. dividun.* Secundò, Mercedem certam esse debere ab initio, *l. Si vir uxori. 18. ff. de donat. inter vir & uxorem. l. Rogasti. 19. §. 1. ff. de prescript. verb.* Tertio, Mercedem in pecunia numerata consistere debere, ut modò explicatù. Sunt autem in jure multa verba ad mercedem pertinentia, Merces, Pretium, Manupretium, Vectigal, Pensio, Reditus & Canon, quæ tamen diligenter sunt distinguenda. Et primò mercedis vocabulum bifariam sumitur, nunc latius, nunc angustius, nam latè commune est sive pertinet ad omnes locationes, cui quod respondeat verbù lingua Germanica nullum habet, ut nec Græca quod sciam, & ita latè quoque Cicerò, sed rarius utitur. Quidam confinxit vocabulum quod huic respondeat Germanicum *Ῥ* sicuti veli. Propriè autem & angustè sumtum mercedis vocabulum ad locationes tantùm operarum & operum conductiones pertinet, atque ita Oratores & Poetæ ferè eo utuntur: Et huc pertinet quod scribit *Verbo lib. 4. de lingua lat.* ubi mercedem à merendo dictam esse ait. Verba adduximus sup. & huic respondet Græcum *μίσθος*, & Germanicum *Lohn* sive *Taglohn*. Et in hac significatione verbum Pretii pro mercede, interdum accipitur, ut apud Ciceronem *init. lib. 2. veteris Rhetorica*. Magno pretio Xeuxini conduxerunt, sicut etiam in *l. Ea lege. 51. § 1. & l. Insulam. 58. ff. locat.* Pensio propriè de domibus sive est merces prædiorum urbanorum & ædium, ut omnium prædiorum etiam rusticorum agrorum vinearum, hortorum, est merces. Vectigal Germanicè *Zins*. Eleganter etiam & propriè merces quæ pro domo solvitur Græce *ἐνοίκιον* dicitur, de quo verb. pulchrè Victorius in *lib. varior. lect.* Reditus etiam interdum idem valet quod vectigal sive pensio prædiorum, ut in *§. adeo h. tit.* Interdum & sæpius ipsi fructus agrorum eo nomine appellantur *l. Fundi. 38. ff. de usu & usufr. leg. 1.* Canon propriè in Emphyteusi sive pensio prædii Emphyteuticarii dicitur. Sunt & alia mercedum sive mercedularum genera, quæ tamen præmia potius & honoraria dici solent, ut medicorum, Professorum, Præceptorum, Procuratorum, Advocatorum, Judicum & Magistratum, militum denique & sacerdotum salaria, Sportula, Annuaria, & quæ dantur Inventoribus, nunciis, indicibus quæ latinè Indicia vocant. Græci *ἐναγγέλια* & *ἐνδοκία* nuncupant *l. Idem. 4. §. ult. de condit. ob turp. caus.* De quibus eruditè Contus lib. 1. *disp. jur. cap. 4.*

Necque

Neque locati neque.] Quia non est locatio, quid iat Quia merces vera non intervenit.

Quia non fuit commodatum.] Quasi dicerem, qui non sit verum Commodatum, quod gratuitum esse debet, id est sine mercede, §. *item is, in fin. sup. quib. mod. re contrah. obl. l. Si gratuita, 17 §. si cum unum, 3 ff. de prescript. verb. sed est quasi Commodatum aut negotium simile commodato, id est, cōtractus Innominatus, ex quo nascitur actio prescriptis verbis, d. §. si cum unum. & hoc est quod ait verum prescriptis verbis, &c.*

Ad cō autem aliquam] Ut magis cernatur similitudo horum contractuum adferuntur duo exempla olim controversa, in quibus valde dubitabatur Emptione in iis esset an locatio, quæ tamen controversiæ jam sunt definitæ. Prius est de negotio quod vulgò dicitur Emphyteusis. Alterum est de Annulo aut Poculo ab aurifice ex auro nostro conficiendo Quod ad prius attinet, quia majoris est momenti, paulò copiosius de eo explicemus. Ergo Emphyteusis est contractus, quo prædium alteri datur fruendum ea lege ut certa pensio sive redditus inde domino præstetur. Quæ definitio egregia hic perspicuè exponitur in verbis *ut ecce de præd. &c.* Nam primò Emphyteusis esse contractus, eumq; à reliquis omnibus hodiè distinctum constitutione Zenonis, docet hic Imp olim de eo erat controversia. Nam alii speciem Emptionis esse dicebant, & plus quam locationem, quia locatio non mutat Dominium *l. Non solet, 39 ff. locati.* Cum venditione dominium transeat si venditor sit dominus re & tradat *l. Cū manu, 80 §. ult. de contr. empt.* Quomodo etiam Emphyteusis jus quoddam dominio simile trāsferitur, quod vulgò utile vocant licet non satis rectè, ut explicatum *inst. tit. de ver. divis. sup. ubi de Dominio definit & divis.* Nam Jus in rem dicitur, ut est & usufructus & servitus, *l. Sed si 3 §. si ius 4 ff. de reb. eorum qui sub tut. l. Si domus, 71 §. ult. ff. de legat. 1.* Quod diligenter notandum, ut intelligatur discrimen Emphyteuseos & locationis, quod scilicet Emphyteusis tribuat jus in rem, locatio non item, unde & hoc consequitur Alterum discrimen, quo conductori actio tantum ex conducto, id est in personam, Emphyteutæ actio etiam in rem, id est, actio Emphyteuticaria sive de agro vectigali detur, de qua est titulus. *xx. si ager vectig. &c. petatur.* Alii contra etiam locationem putabant, quia Merces hic quædam interveniat, & quia Dominium verum non transeat, permaneat penes eum, qui rem tradit fruendam, quæ duo, id est merces & retentio domini propria sunt locationis *ut sup. d.* sed eam controversiā definivit Imper. Zeno, qui lege lata Emphyteusis proprium, id est, tam à locatione quam à venditione distinctum contractum constituit, quæ constitutio Zenonis extat in *l. 1. c. de jure emphy.* Sic etiam Justin. postea, id est, Nov. 119. donationem propter nuptias, de qua in §. *est & aliud, 3 sup. de donationib.* proprium fecit contractum. Sic & alias in similibus controversiis propriæ actiones sunt exortæ,

I f f

l. i. ff.

l. i. ff. de astitim. ad l. i. ff. de eo qui pro tut. Nota autem siue differentia huius contractus propria in priore definitione his verbis, quo pradium alicui perpetuo fruendum datur &c. continetur. Nam locum tantum habet hic contractus in pradiis, id est, rebus soli ut etiam feudum. *d. tit. si ager vectig.* Et verius quoque videtur, in pradiis tantum rusticis Emphyteusim locum habere, non in domib. *d. tit. & d. l. 3. §. si ius, 4. de reb. eorum. l. si finita. 15. §. si de vectigalibus. 26. in fin. ff. de dam. infect.* Recte autem perpetuo, nam inde & hoc jus Emphyteuticum saepe dici solet jus perpetuum, & interdum locatio perpetua, & ipsi Emphyteutae Coloni perpetuarii, *l. i. C. de offic. com. sac. palat. l. i. 2. & 3. C. de loc. pradi. civilium, l. viam. 10. C. de locato & l. ult. d. tit. l. i. ff. si ager vectig.* Recte quoque fruendum, ne Emphyteuta se dominum patet, sed fructuario potius simile, ut est. Et sane haec tria Ususfructus Feudum & Emphyteusis iura sunt inter se simillima: His autem verbis *Et lege*, ut pensio siue redditus inde domino presteretur, distinguitur Emphyteusis à Feudo, in quo nulla pensio praestatur, sed officium siue Hominium, alii barbari vocant thomagium, nos vocamus vulgo servitiū. *Ein Kneuterdienst* & ita ait *l. i. ff. si ager vectig. emphyt. per.* Est autem jus Emphyteuseos peretustum. Nam & Aristoteles *l. 2. Oeconomicorum*, usum ejus commemorat, ubi Byzantios ait steriles agros territorii sui in perpetuum quibusdam excolendos dedisse impo sito certo canone, ut ex sterilibus redderentur fertiles vel meliores, quae in jure Melioratio dicitur, & addi potest hoc in definitione ad meliorandum. Is enim est finis Emphyteuseos: Et sane olim non nisi Civitatum & publica pradia siue agri in Emphyteusim concedebantur, *l. i. ff. si ager vectig. l. si finita. 15. §. si de vectigalibus. ff. de damno infect.* Dicitur autem Emphyteusis siue jus Emphyteuticum & interdum jus *ἐμψαυχωτικόν* *l. 3. §. si ius. 4. ff. de reb. eorum qui sub tutela.* Dicitur & jus perpetuum & interdum jus perpetuum, ut *sup. d.* Agri autem ipsi Emphyteutici & Emphyteuticarii, & à latinis vectigales siue pradia vectigalia, *d. si ager vectig. & tit. qui satisd. cog. & d. §. si de vectigalibus. 26. l. item pradia. 10. ff. sam. erisc. l. Corē. 11. §. Qui. 5. ff. de publ. l. Vectig. 24. ff. de aqua pluv. l. Lex. 31. ff. de pignor.* Historici & Monachi & Ecclesiastici videntur Emphyteusim vocare jus libelli & contractum libellarium, quia Emphyteusis scriptura tantum (Barbari libellum vocant) sit *l. i. & 3. C. de jure emphyt.* Italis hodie libello. Aliqui sunt qui distinguant libellum ab Emphyteusi, Germanicè dicitur *Erbrecht* & alias *Ein Zinsgut*, id est, jus perpetuum. Interdum vocant *Lehen* quae. Nam & dominus is qui dat pradium in Emphyteusim, *Lehenherr* dicitur, ut Emphyteuta siue Emphyteuticarius *Lehenmann*. Et si haec verba feudum potius sunt propria, quae *Lehen* dicuntur. Sunt enim haec tria inter se simillima Emphyteusis, feudum & ususfructus. quorum similitudines & differentias diligentissimè explicavit Hotom. in cōmentario de feudis cap. 37. & 38. Huc quoque pertinent pradia in hoc tractu Argentoratensi & vicinis regionibus, quae vulgo *Dinghoff* vocantur, Zalus vocat *Curias Dominicales* in

comment.

comment. ad l. 2. de orig. jur. Divisio Emphyteuseos hæc est, quod alia est Ecclesiastica, alia civilis. De Ecclesiastica extat Nov. Justin. 9. & 120.

Cuius conductor.] Id notandum ex his verbis, Emphyteutam posse jus suum vendere aut alienare, modò id fiat consentiente domino, l. 3. Cod. de jure Emphyt. aliud est in feudo § Donare. tit. 9. lib. 2. feud. Hæc jam sup. explicavimus. Est autem summa legis Zenonis Imperat. l. 1. C. de jure Emphyteut. Cujus duo sunt capita. Priore constituitur, ut Emphyteusi proprius sit cōtractus, de quo sup. d. Altero definitur ad quem pertineat periculum sive damnum prædii. Quod quidem adhibitâ distinctione ita definit Imper. vel de periculo ad quem id pertineat, conventum est vel non. Si quod convenit, id servandū, quod non tantum de periculo, sed etiam aliis articulis ut de Canone, ut de Expulsione pacta servantur l. 2. & 3. C. de jure Emphyt. Nam & in aliis cōtractibus quod convenit servari debet l. In emptionibus. 43. & in traditionibus. 48 ff. de pact. Pacta enim legem dant contractui & formam, l. 1. §. si convenit, 6. ff. de positi. Contra, si nihil convenit, tum vel periculum est generale, vel particulare: Et generale quidem, id est, si prædium inundatione pereat, aut ab hoste occupetur, damnum erit domini: si particulare, ut si pars fundi pereat vel si fructus à milite perdantur, vel vi majore, damnum erit Emphyteutæ, id est, nihilominus Canonemolvere tenebitur, nec poterit petere remissionem, quamvis aliud sit in locatione l. Licet. 8. C. de locato.

§. Item quaritur.

Alterum est exemplum, quod dubitatū fuit de negotio quodam emptione esset an locatio.

Si cum aurifice.] Diligenter distinguendum est in hoc genere negotii. Utrum is, qui petit sibi quid fieri, det etiam aliquid necne, unde id fiat. Nam si etiam quid dederit, erit locatio, si nihil dederit erit venditio. Ita distinguit Pompon. in l. Sabinus. 20 ff. de contrah. emt. Nam ubi sola opera facientis subest, meritò tantum est locatio: ubi materia una datur, ejus solet esse venditio. Sic si conveniat inter me & Titium, ut regulas certo pretio mihi det: si quidem ex meo fundo fiant, locatio erit; si ex tuo erit venditio, l. Convenit. 65 ff. de contrah. emt. quod idè de annulo hic dicitur, & in l. Scribit, 34. ff. de aur. & argento leg. Huic definitioni obstare videtur, l. Item si. 22 §. cum insulam. 2. ff. de locat. ubi si convenit, Ut tu mihi insulam ædifices & omnem materiam suppedites, non venditio sed locatio esse dicitur, cum tamen artifex non tantum operam, sed etiam materiam præstet. Sed dicendum materiam hoc casu meam fieri non ratione contractus (nam alioqui esset emptio) sed ratione soli sive areæ, quæ domus est pars præcipua, l. Quæ res, 98. §. arcem, 8. ff. de solut.

FFF 2

Sqd

Sed placuit.] Rationes Cassii sunt faciles, cur partim videatur emptio partim locatio. Ratio autem cur contra Cassium tantum venditio esse censeatur hoc negotium, quo quis & operam & materiam præstat, est: quia perinde hoc est atque si annulum jam ante confectum ab aurifice emat: Deinde absurdum sit, ut unum idemque negotium diverso jure censeatur *l. Rerum mixtura. 30. ff. de usurpat. & usucap.*

§. Conductor autem omnia.

In signis est §. de iis quæ præstanda sint sive quæ veniant in hoc contractu, Diximus *sup. ad tit. quib. mod. re contr. obl.* generatim de iis, quæ præstantur in contractibus: ut sunt Dolus, Culpa, Diligentia, Custodia, Casus, Ut etiam usura & id quod interest: hic de locatione quid in ea præstetur. Et primum ait Imp. Servandam legem conductionis, id est, præstandum esse quod convenerit, ad eò quidem, ut etiam casus fortuitus præstetur si ita cõvenerit. *l. Si quis domum. 9. §. 1. ff. locati.* Nam pacta ipso contractu facta, quæ in jure leges dicuntur, servari oportet, maxime in contractibus bonæ fidei, ut est locatio, *l. Si merces. 15. §. conductor 3. ff. h. t.* Quod si nihil convenerit, sive, ut ait Imp. si quid in lege prætermisum fuerit, id tantum præstabitur, quod postulabit æquitas, quæ maxime in contractibus bonæ fidei spectari solet. Quare conductor etiam uluras mercedis solvet, licet non convenerit, ut hic §. conductor, & *l. Licet, & l. Præses. 17. C. de locat.* Quod ad alia attinet, id est culpam & casum, puto distinguendum inter locationem operis & rei. Ita ut in locatione rei tantum culpa, id est, levis culpa: in locatione operæ sive operis, etiam custodia sive diligentia, id est, levissima culpa præstetur. Casus in neutro genere, ut neq; in ullo contractu, nisi convenerit vel casus culpa accadat, ita hæc loca inter se concilianda mihi videntur, ut hic & *l. Et ita. 3. §. 1. ff. naut. caup. stabul. l. Si merces, 25. §. pen. l. Item. 13. §. si gemma. 5. ff. h. t.*

§. Mortuo conductore.

Idem ait *l. Viā. 10. C. h. t.* Ratio quia obligatio est juris, ut *sup.* in definitione obligationis. Heres autem est juris successor, §. *legatarius, sup. de testa. ordin. l. Quotiens, 9. §. heredes, 12. ff. de hered. instit.* Id est, qui succedit in alterius locum, ut est heres, ejus jure uti debet *l. Qui in jus. 178. ff. de div. R. I.*

De Societate. Tit. XXV. aliàs XXVI.

Tria sunt vocabula Societas, Communio & Consortium huc pertinentia, quæque interdum idem valeant, & peræque latè pateant, omnemque communicationem complectantur, Propriè tamen inter se differunt

differunt plerūq; Nam *confortium* proprie est inter fratres, quos latinè olim Cicero & veteres proprie cōsortes vocant, id est, quorum commune est pro indiviso patrimonium, ut dissortes quorum est divisum, sive distinctum. Videatur Cujac. *lib. 5. obs. cap. 10.* Rursus quia communio vel fit ex cōtractu, vel fit sine cōtractu, ut ex testamento aut legato, &c. Hæc proprie est communio, illa societas. Itaq; *Societas* est communicatio tantum ea quæ fit cōtractu. *Communio* proprie ea, quæ sine cōtractu, quamvis *ut sup. d.* Communicationis verbum ut & Consortii interdū est generale, id est, pertinet ad utramque communicationem, & eam quæ cōtractu, & eam quæ sine cōtractu fit. Id quoq; notandum societatis verbum, quod diximus sumi de communicatione, quæ fit ex cōtractu plerūq; generaliter, id est, de omni cōtractu societatis, interdum proprie & specialiter de cōtractu conductionis vectigaliū publicorum accipi. Nam ita & in iure & apud Ciceronem & Livium, &c. sapissimè publicanorum societates proprie appellantur. Græci duo fere habent vocabula *χοιωνία* & *χοιωνεργία* quorū illud generale est, ad omnē communicationē, quæ cōtractu & quæ sine cōtractu; hoc speciale & quidem omnium bonorum ad eam quæ cōtractu fit pertinens, sic & Germanicè generale est *Gemeinschaft*; speciale & proprium huius cōtractus *Gesellschaft* / & proprie sive magis specialiter inter mercatores *Gewerb & Gewerbsverschiebung*. Et ipsi socii *Gewerbsverwanden* & *Gewerbsleute*. Est autem *Societas* cōtractus, quo res nudo consensu, ipsumq; ejus lucrum & damnum inter aliquos communicatur. Quæ quidem definitio maximè ab effectu sumpta confirmari potest ex *l. Societates. §. 1. & l. Coiri. 7. l. Si unus. 67. l. Si non fuerint. 29. & l. seq. ff. h. tit.* Divisiones autem societatis plures adferri possunt. Nam primò societas alia est voluntaria, de qua hic, id est, quæ fit cōtractu; alia est necessaria, quæ proprie dicitur communio & q. cōtractus dicitur, ut explicabitur *inf. §. item si inter. 3. de oblig. ex q. cōtractu.* De hac divisione est *l. Cum duob. §. 2. §. idem Papinianus, 8. & l. Verum, 63. §. in heredem. 8. ff. h. tit.* Sed hæc divisio, ut dictum, communis est, non propria societatis, de qua hic agitur. Quare propria divisio huius societatis est, quod alia sit Universalis sive universorum bonorum, Alia Particularis puta vel negotiationis vel operis alicujus vel certæ rei, quæ divisio adfertur *hic initio & in l. Societates. §. ff. eod.* Nam illa divisio, qua alia societas sit honesta, alia turpis, verè nulla est, quia rerum turpium & delictorum sive rerum inhonestarum nulla est societas, turpis & fœda, inquit IC. delictorum est communio, *l. Quod autem 53. & l. Nec prætermittendum. §. 7. ff. eod.*

Societatem] Hæc præcipua est & maximi momēti divisio societatis, de qua & in *l. Ea vero. §. 1. l. Societates. §. & l. Si societatem. 73. ff. eod.* Dicitur autē societas universorum bonorū, interdum omniū bonorū *l. Verum 63. ff. pro soc.* interdum universarū fortunarum, *ut in d. l. Si societatem. 73. ff. eod.* Sunt autē inter hæc duo genera differentia quædā de quib. *DD. in d. l. Societates. §. & in*

celeberrima l. si quis societatem, 74. ff. pro socio Huic autem societati omnium bonorum similis est societas indefinita, id est, non omnium neque certorum bonorum, sed simpliciter inter aliquos inita. Differunt tamen quod societas universalis omnia contineat bona, tam præsentia, quàm futura quomodocunque acquisita, cum societas indefinita sive simpliciter inita ad quæstus tantum pertineat. Quæstus autem intelligitur qui ex opera alicujus descendit ut per emptionem, non ex testamento, donatione &c. *l. Coiri 7. c. 6. ff. seqq. ff. h. tit.* Quæstus Germanicè *Gerunnen end gerunnen Güter*. Galli acquestus vocant.

Et quidem.] Sumpta sunt hæc ex *l. si non fuerint, 29. & l. seq. ff. pro socio*. Agitur autem hîc de pactis lucris & damni in societate, id est, de modo coeûdæ societatis. Exponuntur autem sive continentur hæc omnia trimembri distinctione. Nam vel expressæ sunt partes tam lucris quàm damni; vel nullæ expressæ sunt; vel denique altera expressa est, altera omissa. Quod ad expressas attinet, ait Imperator id servandum, ut fuerit expressum: contra si nihil expressum fuit, tum æquales fore partes damni & lucris: Si altera pars tantum sit expressa, tum in omissa idem statuendum quod in expressa, ut *vers. illud inf.* Ita ferè hereditatis quoque partes distinguuntur, § *si plures, 6. sup. de hered. institut.* Hujus autem distinctionis trimembris duæ partes posteriores nullam habent difficultatem, cum prima sit difficilima, ubi agitur de partibus damni & lucris expressis. Queritur enim an omnis expressio valeat, & quæ proportio damni & lucris esse debeat. Adferuntur autem tres conventiones, de quarum una constabat inter omnes, de duabus erat magna olim controversia. Sunt & aliæ conventiones, puta ut sociorum unus lucrum tantum, alter damnum tantum sentiat, quæ conventio quia societatî, id est, rerum & eventuum communicationi contraria est, non valet, & Leonina hæc societas à Cassio IC. appellari solet. *d. l. si non fuerint, 29. §. 1. De his autem aliisq; conventionibus damni & lucris si queratur quæ valeant, quæ non valeant, puto breviter ita definiendum. Illas valere in quibus ad utrumque sociorum & lucris & damni pars aliqua licet inæqualis perveniat: Illas non valere, in quibus unus tantum lucrum, alter tantum damnum sentiat.*

Nec enim unquam.] Æquitas enim hujus conventionis est perspicua, ut qui plus damni sentit, plus etiam lucris sentiat, *l. secundum naturam, 10. ff. de div. R. I.*

Quintus Mutius.] Ratio Mutii improbantis hanc conventionem hæc est, quia conventio sive pactio sit contra naturam societatis. Quid ita? Est n. societas quædam velut fraternitas, quæ non patitur, ut alter plus lucris, alter plus damni sentiat, sed vult potius, ut æqualitas damni & lucris tanquàm inter fratres fiat. Nam, inquit Paul. cum societas contrahitur, tam lucris quam damni

damni communio initur, *l. Si unus. 67. ff. pro socio*. Præterea æquitas postulare videtur, ut qui æqualiter conferunt in societatem, pro ratione fortis etiam in proventu sint æquales seu pares, arg. *l. Qui scit. 25. ff. de usur.*

Servii Sulpitius.] Scripsit Servius notas in Mutium, ex quibus istud adfertur *l. Mutius. 30. ff. pro socio*. Ratio Servii eam conventionem probantis hæc est, quia sæpè quorundam, &c. id est, quia sæpè fieri potest, ut ex sociis unus tantum profit societati, ut æquissimū sit illum plus lucri percipere quàm alterum otiosum vel minus industrium. Pone igitur duos societati contulisse dena, sed alterum totam negotiationē sustinere, ita ut opera hujus quinque æstimari possit, hic certe æquum erit hunc plus percipere altero otioso. Nam opera in societate quanti sit æstimanda exponit Imp. tali exemplo. quo duo ita coeant societatem, ut unus tantum conferat pecuniam, alter operam his verbis. *Nam & ita corri, &c.* quod item traditur in *l. Societates. 5. & seq. ff. h. t. & eleganter Plaut. in Asinaria: Par pari datum hostimentum est, opera pro pecunia.* Qualis societas in oratione Ciceronis *pro Roscio* exponitur.

Et adeo contra.] Ait Imp. conventionem inter socios, quæ unus lucri partem, damni nullam fert, valere. Quæ conventio, videtur deterior esse illa, de qua modo dictū. Nam iniquissima conventio hæc est, quæ unus omne lucrum, alter omne damnum solus sentiat, ideoque non valet. Contra æquissima est conventio quæ conformis est ipsi societatis nomini, quæ scilicet conventionem ad utrumque lucri & damni partes æquales perveniant. De neutra conventionem queri solet, quia altera ut iniquissima perspicue non valet, altera ut societati conformis perspicue valet. Quare de reliquis tantum conventionibus queri solet, quibus agitur de inequalitate aliqua lucri & damni, quæ conventiones *ut sup. d.* tres hic exponuntur, quarum hæc ultima reliquis est iniquior, quia efficit, ut ad unum totum damnum recadat. Hæc autem conventio ita intelligi debet. *ut si in aliqua re, &c. q.* diceret: Quod diximus ut unus partem lucri ferat & alter totum damnum, non ita accipiendum, quasi in eadem societate semel quis & damnum & lucrum habeat, sed ut damno & lucro inter se comparatis, quod exceßerit, id solum remanet dividendum, siue id sit damnum siue lucrum. Nam tum demum lucrum intelligitur deducto omni damno siue ære alieno, & damnum deducto lucro, verbi gratia: Duo societatem coeunt vestariam & Pecuariam, ex illa damnum acceptum centum aureorum, ex hac lucrum trecentorum. Hic compensatio damni & lucri facit reliquum lucrum ducentorum, qui inter socios ratione pacti dividuntur. Contra si damnum sit reliquum ducentorum, id totum unus tantum sustinebit adeo ut si uterque millenos aureos societati contulerint, unus suos mille, alter octingentos tantum, quia solus damnum sustineat ex pacto, sit recepturus & ita hic locus & *l. Mutius. 30. ff. pro socio* accipi debet.

Intelligitur lucri esse.] Sic legendum lucri, ut habent libri veteres, & ita ele-

ita eleganter ICti, lucri esse, lucri sentire, lucri facere r. *Cum duob. 52. §. cum quo. 5. ff. pro socio.*

§. Illud expeditum.

HÆc est tertia pars trimembris distinctionis, de qua d. §. 1. sup. hoc tit. Ratio autem, cur in Omissis sequamur conditionem expressi, tum quia in societate eadem damni & lucri ratio esse debeat, nisi aliter convenerit; tum quia contrariorum eadem sit ratio ac proportio, ut in l. ult. §. ult. in fin. ff. de legat. 3.

§. Manet autem.

IN hoc contractu societatis & in cōtractu Mandati de quo in §. recte. 9. tit. prox. id singulare est, ut hi duo contractus licet jam perfecti, utriusq; contrahentium consensu rescindi tamen possunt, alterius tantum voluntate contra naturam aliorum contractuum l. Sicur. 5. C. de obl. & act. Sic & hoc in utroq; est singulare, quod morte alterius contrahentium tollatur, quod non fit idem in reliquis contractibus qui etiam ad heredes transmittuntur, §. ult. sup. tit. prox. Ratio autem singularis juris in utroque contractu hæc est, quia hic personarum habeatur ratio, in aliis contractibus non item, §. solvitur inf. h. t. & d. §. recte. 9. inf. tit. prox. l. Mandatum, 57. in fin. ff. mandati. Modi autem tollendæ societatis quinq; hic exponantur, Renunciatio, Mors socii, Finis negotii, publicatio bonorum, & Cessio bonorum. Eleganter autem Ulpia. eos in quatuor contrahit, societas, inquit, solvitur ex personis, ex rebus, ex voluntate & ex actione, l. Verum. 63 §. societas in fin. & 2 ll. seqq. ff. pro socio.

At cum aliquis] De Renunciatione qui proprius est modus tollendæ societatis, duo hic adferuntur. Primo Renunciatione tolli societatem id est, dissensu & contraria voluntate, l. Verum. 63 §. ult. & 2 ll. seqq. ff. eod. Ratio est, quia societas æterna esse nec potest nec debet. Quid ita? tum propter rixas; quas plerumq; parit communio, ut pulchrè Aristoteles lib. 2. Polit. & IC. in l. Cum pater. 77 §. dulcissimus, 20. ff. de legat. 2. l. Nulla. 70 ff. pro socio. Tum ne cui libera testamenti factio adimatur l. Verum. 63 §. ult. & l. Cum duob. 52 §. idē respondit. 9 ff. pro socio. Renunciatio autem vel est Tacita vel Expressa: Expressa hic verbis, Tacita fit reipsa, ut si ex sociis alter privatim & separatim negotietur l. Itaq;. 64. ff. pro socio. Secundò Callida Renunciatione, quem liberare à se socium non contra se liberare à socio, l. Actione. 65 §. Diximus. 3. & aliquot seqq. l. Si convenerit. 14. & l. Sed & socius. 17 §. Si absent. 1. ff. eod.

Si quid verò aliud] Post callidam Renunciationem si quid acquiritur, distinctio in Renunciatione adhibetur, in altero sociorum non item. Nam vel id quod acquiritur captatum fuit, ut hereditas, legatum, vel non fuit

fuit captatum; ut si quid industriâ adquisivit; ut illud communicetur, hoc non item; At in altero sociorum non distinguitur inter captatum & non captatum, nihil enim communicatur Renunciatori, & hoc est quod ait Imp. *Quicquid omnino, &c.*

§. Solvitur.

A It Imp. morte socii solvi societatem, quod adeò verum est, ut ne conveniri quidem possit aut pacisci liceat, ut heres in societate succedat. Quemadmodum etiam si in certum tempus, (ut fit) certa sit societas, & interea socius moriatur, statim societas rumpitur *l. Societatem. 4. §. 1. & l. Nemo. 53. l. Socium. 60. l. Verum. 63. §. ult. & 2 ll. seqq. l. Cum duob. 52. l. Nulla. 70. ff. pro socio.* Ratio hic adjungitur, quia qui societatem contrahit, &c. quasi diceret, in societate non tantum rerum, sed etiam ipsorum sociorum habetur ratio, id est, eorum spectatur opera, diligentia, industria *l. Qui admittitur. 19. ff. pro socio,* at hæc, id est, opera, fides, industria pro personis variant *l. Inter. 31. ff. de solut.*

Sed et si consensu.] Id sumptum est ex *d. l. Actione. 65. §. morte 9* Cujus rei hæc est ratio, quia societas plurium si unus deficiat vel morte vel renunciatione &c. certe in suo statu non manet integra, utpote quæ non cum aliquibus tantum, sed certo hominum numero sit coita, & proinde societas est individua, ut vel tota subsistat, vel statim tota solvatur, nisi initio aliter convenit, nam pacto id sæpè fit, ut quatuor societatem inter se contrahant, ita ut quamdiu vel duo supersint, eadem societas per maneat *d. §. morte, in fin.*

§. Item si alicujus.

Hic tertius est modus solvenda societatis, Finis rei sive negotii; sed hic modus non ad omnem societatem, id est, non ad universalem, sed ad specialem tantum pertinet; Ut si equorum pascendorum aut vendendorum societas sit contracta & jumenta perierint vel rapina aut vi militum sint abducta. Re sublata tollitur societas. Sic si agri frumentarii sive frumenti societas inita sit, ex certis agris percipiendi qui inundatione pereant, aut si agri in sacrum dedificentur, tollitur societas. Sic si duo ad Grammaticam docendam societatem coierint, cōfecto munere seu impedito tollitur societas *l. Si id quod. 58. & l. Actione. 65 §. Item si alicujus. 10. & l. Duo. 71. ff. pro socio.*

§. Publicatione quoq.

Quartus est modus Publicatio bonorum, cujus ratio indicatur his verbis: *Nam cum in ejus locum*, id est, quia publicatio bonorum est mors civilis. Nam in jure dupliciter homines moriuntur, inquit IC.

Ggg

in l.

in l. Verum, 63. §. ult. Naturaliter, de quo supra & Civiliter, puta exilio sive deportatione, id est, capitis deminutione maxima & media, quo pertinet publicatio bonorum. Nam plerumque bona eorum publicantur qui maximam & mediam capitis diminutionem patiuntur, ut explicabitur *inf. sub. tit. de pub. jud.* Sed publicatio interdum est omnium bonorum, interdum ex parte, d. tit. de pup. jud. & ait Imp. illam tantum solvi societatem, hac non item. Cur ita? Quia supersint adhuc bona sive res, in quibus tanquam in materia societatis remanere possit, & hoc est quod ait, si universa d. l. Actione, 65. §. publicatione, 12. ff. eod.

§. Item si quis.

Quinti modi, quo tollitur Societas, puta Cessionis bonorum, ratio est eadem, quæ & publicationis & interitus rei, de quib. jam sup. quod societas sit bonorum societas, non ut matrimonium est societas personarum sive conjunctio, quæ non tollitur bonorum vel interitu, vel publicatione, vel cessione, sed morte tantum.

Sed hoc casu si adhuc.] Ait Imp. ipso quidem jure societatem tolli cessione bonorum (nos vocamus Abretinam) continuatione tamen voluntatis sive consensus societatem revocari posse propter bona futura: Is enim qui bonis cessit in posterum sibi non prohibetur adquirere l. Quem, 5. de cession. bonor.

§. Socius socio.

Hic tractetur locus de iis quæ veniunt in hoc Judicium societatis sive pro socio, sive de iis quæ socius unus alteri præstare debeat, de qua re hoc generaliter olim dicebatur, bonam fidem socium socio præstare debere l. Cum duob. 52. §. venit, 1. & l. Nemo, 53. ff. pro socio. Est enim & hoc judicium bonæ fidei, §. actionum, 28. *infir. de act.* & pulchre Cicero pro Quintio & Roscio, sed hoc nomine Bonæ fidei quid contineatur in hoc contractu queri solet. An dolo tantum, an vero etiam culpa? De dolo nunquam dubitatum fuit, est enim is aperte contractus bonæ fidei, d. l. Cum duob. 52. §. si qui societatem, 11. & Cic. lib. 3. offic. De culpa controversum fuit ut indicat, d. l. Cum duobus. 52. §. venit. obtinuit tamen ut culpa præstetur, d. §. venit, 1. & hic in verb. quesitum est. prævaluit tamen, & c. l. Si ut certo, 5. ff. commodati, l. Non ob eam rem, 25. & l. seq. l. Nemo, 35. & l. seq. l. Socius socio, 72. (unde hic locus sumptus est) ff. h. tit. l. Contractus, 23. ff. de R. I. l. Si ambo, 10. ff. de compens. Sed successit huic altera quaestio difficilior. Cum culpa alia sit lata alia levis alia levissima, ut sup. d. quib. modis re cont. obl. quæ culpa hic sit præstanda? Certè de hac quaestione verba hujus loci pugnare inter se videntur. Nam videtur Imp. plus in sociis requirere quam in de-

in depositatio his verbis: *sicut is qui deponit*. At depositarius præstat culpam latam *l. Quod Nerva, 32. ff. de positi*. Quare socius non tantum latam sed levem saltem præstabit. Contra videtur tantum latam à socio requirere, cum ait: *sufficit enim talem diligentiam*, &c, nam lata culpa ita definiri solet. *d. l. Quod Nerva*. Puto rem ita esse explicandam, quod à Barone didici, culpam in socio varie æstimari, generaliter tamen dici posse levem ab eo præstandam, arg. *d. l. Contractus, 23. de R. l. & d. l. Si ut certo. § 1. commodati*. Nam & levis culpa ita definitur solita & consueta in rebus suis negligentia, *l. Mulier, 22. §. Sed enim. 3. Ver. Sed ex f. ff. ad SC. Trebell.* Sed quia magna est hominum differentia, ut alii sint delidiosi, alii sint diligentes, alii sint diligentissimi, ex quocunque gradu aut genere fuerit socius, si non ad suum modum in rebus communibus versetur, tenebitur, id est, si sit diligentissimus paterf. in rebus suis eandem profectò summam diligentiam socio præstabit, si in suis negligentissimus sit, in communibus non plus ab eo postulabitur. Aliud est in deposito: Nam tenetur quidem depositarius in re deposita servanda eam adhibere diligentiam quā in re propria *d. l. Quod Nerva*, non tamen tenebitur nisi de dolo, etiamsi sit paterfam. diligentissimus. Ita fit ut culpa quæ in aliis est levissima, in socio tantum habeatur pro levi.

Culpa autem non.] Nisi socius in suis rebus sive suapte natura paterfam. sit diligentissimus.

Nam qui parum.] Est enim hæc societas voluntaria *ut sup. d. onitio. 1. e.* qua quis nō fortè in societate incidit, sed sociū sibi ipse eligit, § *solvitur. h. r.* Est autem regula, eum qui cum alio contrahit ejus personam nosse debere, *l. Qui cum alio, 19. ff. de div. R. l.*

De Mandato. Tit. XXVI. aliàs XXVII.

Huic tit. respondet tit. *π. Mandati vel contra & tit. C. de mandato*. De ordine queri potest, cur in *π.* quatuor contractus consentū hoc ordine explicentur, de mādato, societate, emtione & locatione; & huic planè contrario in Instit. de emtione, locatione, societate & mandato? Credo Imp. hic rationē habuisse celebritatis horum contractuum, quorū nobilissimus est emtio, huic proximus locatio, cum in *π.* ratio habita sit cognationis & similitudinis inter depositū & mandatū & societatem qui sunt cōtractus, ex quib. condemnati sūt infames, ut ex actione tutelæ, § *Res perequende 17. in fi. de act.* & pulchrè *Cic. pro Roscio*. Mandatum qui suscipit in Jure Mādarius & Procurator dici solet. Est autem is duplex, litium aut rerum, *l. Item. 3. ff. de procurat.* qui tit. & huc pertinet, sed de Procuratore litium sive causarum agitur sub *d. tit. π. de procurat.* De procuratore rerum aut bonorum hic & *d. tit. π. mandati*, qui propriè mandatarius dicitur. Nos mādatum Deselch &

Ggg 2

Gewalt

Verum ut dicimus, ut mandatarius *Befelchhaber* & interdum maximè in litib. *Ein Anwalter*. Quod si sint mandatarii perpetui germanicè *Schaffner* dicuntur, ut gallicè receptores *receveurs*, qui omnes ad hunc tit. pertinet. Quavis propriè huc pertineant quibus aliquid de re aliqua mandatum fuit. Mandatum autem, teste Isidoro, à manu data, quod alter alteri manū det promittendo & in se recipiendo aliquid dictum videtur. Definiri quoq; potest Mandatum contractus, qui fit nudo consensu alieni negotii sine mercede gerendi. Nam in suis negotiis non mandatum sed consilium dicitur, §. *sua inf. h. tit. l. Mandat. 2. in jn. ff. eod*. Cur autem sine mercede, explicabitur in §. *ultim. inf. h. tit.* Divisiones autem mandati sunt duæ potissimum, vel enim mandatum est expressum his verbis: volo, rogo, mando, cupio, &c. *l. i ff. h. tit.* Vel est tacitum, ut cum quis altero pro se fidejubente tacet & non contradicit, *l. Qui patitur. 18. l. Si pro te. 40. l. Si is. 50. §. 1. & Qui fide. 53. ff. h. t.* Deinde mandatū vel est generale sive totorū bonorum, vel certi negotii, ut equi emendi *l. Procurator totorum. 63. ff. de procurat. l. i. d. tit. l. Solutum. 11. §. ult. & l. seq. ff. de pignorat. actio.* Videtur & alia mandati divisio exponi initio hujus tit. à fine sumpta quæ sit quinq; partita: quod mandatum vel sua tantū causa, vel sua & tua, vel aliena tantū, vel sua & aliena, vel tua & aliena contrahatur. Potest & hæc divisio esse, ut mandatū aliud sit cum libera, aliud sine libera, scilicet potestate vel administratione. Nam procurator cum libera res alienare potest; Alter non nisi gerere & administrare, *l. Procurator. 63. ff. de procuratorib. cū l. Quæ ratione. 9. §. Nihil. 4 ff. de adq. rer. dom.*

Mandatum.] Hæc sumpta sunt ex Cajo *l. 2 ff. eod.* Hos autem quinque modos contrahendi mandati, sive divisionē quinque membrē diximus modò sumtam esse à fine mandati, id est, ab utilitate ejus cujus negotiū geritur. Nam id velut principium & fundamentum hinc ponendū est, ut semper utilitas sive id quod interest, spectetur eorum, inter quos mandatū contrahitur & maximè mandatis, adeò ut si nihil intersit mandantis non jam mandatum, sed consilium habeatur &c. §. *tua tantum, inf. h. t.* Rectè autem mandantis potissimū spectatur utilitas, quia ejus quoq; periculū tantū versatur, sive ejus, id est, mandantis periculo negotium geritur, vers. tua gratia *l. Cum mandatu. 21. & l. Quintus. 48. §. 1 h. t.* Hincigitur, id est, ex hac utilitate aut periculo mandantis hæc quintuplex forma sive modus mandati nascitur, verbi gratia, Mandantis tantū gratia.

Veluti si quis tibi.] Exempla his modis subiecta quemadmodum utilitatem contineant sive mandantis, sive mandatarii sive utriusque, sive tertii (quod mandatum aliena causa fieri dicitur) quia res est prolixior, peti commodè poterit ex Theophilo.

§. *Aliena*

§. *Aliena autem tantum causa.*

Videbatur hoc mandatum non consistere quo aliena tantum utilitas versetur, nulla mandantis: quod tamen maximè requiritur in mandato, ut supra dictum, sed dicendum, mandantis hoc casu si non utilitatem, saltem periculum subesse. Nam mandatum semper periculo mandantis contrahitur, ut supra dictum.

§. *Tua tantum gratia.*

Ait Imp. mandatum tua tantum causa factum propriè non esse mandatum, sed consilium, & proinde non esse obligatorium; nam consilium non fraudulenti nulla est obligatio *l. Consilii. 47. ff. de R. I. l. Mandatum. 2. in fin. l. Idemq. 10. §. si quis ea, 7. l. Quintus. 48 ff. h. t. l. 1. §. Idem Pomponius. 14 ff. de positi. Multum enim differt consilium à mandato: nam qui consilium dat, non suam sed alterius utilitatem spectat, ut contra qui consilium accipit, suum negotium gerit, qui mandatum suscipit gerit alienum. Sic qui consilium accipit & probat, idem improbare potest; Aliud est in mandato quod semel susceptum non repudiari amplius, sed perfici debet, §. *mandatum. inf. h. tit.* Quare consiliarii neq; obligari neq; conveniri possunt nisi ex fraudulento consilio actione de dolo *d. l. Consilii & d. §. si quis ea, 7 & l. ita. §. Papinianus. §. ff. de administ. tut.* Consiliarii similes sunt in hac re Proxenetæ live pararii, quia monstrant potius nomen quam mandant, *l. Si proxenetæ. 2. ff. de proxenetæ.* & proinde mandati non tenentur, de dolo tamè tenentur ut consiliarii, *d. l. 2. in fin.* Diligenter etiam videndum an sit Consilium an Mandatum. Nam interdum quod sua tantum causa sit, mandatum potius quam consilium intelligitur. Sic igitur mandatum à consilio distinguetur, ut consilium sit, si fiat infinite sine ulla expressa persona. Contra designatione certæ personæ sit mandatum, ut: mando tibi, ut pecuniam tuam fœnori colles, est consilium. Mando tibi ut pecuniam tuam fœnori des Titio, est mandatū & proinde obligatorium, quantum hoc apud veteres, ideo controversum fuit. Nam Proculiani utroque casu consilium esse putabant, sed Sabiniani distinguebant, quod tandem obtinuit. Et hoc est quod ait Imp. *Et adeo hæc ita sunt, &c.* Ratio Sabinianorum, quia non aliter, inquit, Titio credidisses, &c. id est, quia designatio personæ aliquam mandantis utilitatem; qui tali personæ consultum voluerit, continet, *l. Si remunerandi, 6. §. si tibi mandavero, 4. & l. Si procuratorem.**

§. §. *mandati. 6. ff. hoc tit.* Quae de re latius videatur Cujac.

lib. 17. obsca. 29.

Ggg 3i

§. Illud

§. Illud quoque mandatum.

Nam ut societas ita & mandatum rei turpis aut inhoneste nullū est, *d. l. Si remunerandi. 6. §. rei turpis, 3. l. Salarium, 7. & l. Si verò. 12. §. si adulescens, 11. ff. h. t.*

Licet enim pœnam.] Puta si mandatarius mandatum turpe exsecutus conveniatur ab eo, cui injuriam intulit, & ad pœnam condemnatur, non habebit actionem mandati contrariam contra mandatorem *l. Non solum. 11. §. si mandatu. 3. ff. de injur.* Ubi dicitur utrunq; mandatorem & mandatarium ab eo, cui injuria facta est, conveniri posse.

§. Is qui exequitur.

Et hic insignis est locus de mādati modo seu fine, de quo ita habet Imp. *Mandatarius fines mandati excedere non debere, & Paul. ita Fines mandati diligenter esse custodiendos l. Diligenter 5. ff. eod.* Quod præceptū ita strictè quidam sunt interpretati, ut ne in meliorem quidem partem extendendum putarent: sed benignius est ut dicamus, meliorem mandantis causā fieri posse, deteriore non item, *l. Prætere. 1. 3. ff. eod.* Videatur Agellius *lib. 1. cap. 13.* Deinde ex eodem præcepto nata est olim controversia inter Sabinianos & Proculianos, in eo si cui mandatum fuerit, ut certo pretio quid emeret, ille id excesserit & pluri emerit. Nam Sabiniani mandatorē ex hoc mandato prorsus non teneri: Proculiani contra saltem in id illum teneri, quousq; ei mandarat, quod etiam tandem obtinuit ut benignius, *d. l. Diligenter 5. & l. Sed Proculus. 4. ff. hoc tit.* Ratio Sabinianorū hæc erat, quia qui pluri emit quam mandatum, id est, qui mandatum excedit, videtur aliud gerere quàm ipsi sit mandatum Negotia enim & actus sunt individui, *l. Stipulationum. 2. ff. de v. oblig. d. l. Diligenter 5. in prin. hoc tit.* Et hæc stricta est atq; subtilis sive mera ratio juris, sed æquitas sive benigna ratio Proculianorum est, quod negari nō potest, quin qui centum aureis mandavit emi fundum, qui emitur 120. saltem id voluisse videatur, ut sua causā & periculo centum in emptionem collocentur. Similis est locus in stipulatione, *§. prætere. inutilis, 5. sup. de inutili stipulatione.*

Quod si minoris.] Mandatarius rem mandatam emit, vel certo pretio à mandatore definito, vel pluri vel minoris. Si definito pretio, non dubium est quin id à mandatore repetat actione mandati; si pluri, repetet usque ad concurrentem quantitatem à mandatore definitam, *ut supra dictum.* Si minoris dubium quoque non est, quin id sit tantum repetiturus. Nam meliorem causam mandantis facere licet, deteriore non item *l. Prætere. 1. 3. ff. hoc tit.* Ex hoc autē præcepto sive regula de modo mādati & fine diligenter servando, illud quoque intelligi potest, quod hîc est prætermisum, quid in mandato

mandato præstari debeat, siue quid in iudicium mandati veniat. Nam primo certum est, dolum præstandum esse, est enim bonæ fidei, *l. 1. C. de dolo*. De culpa autem non tantum latam, sed etiam levem atq; adeo levissimam, id est, summam diligentiam hic præstandam esse, indicat *l. Procuratorē. 11. A procuratore. 13. & In re 21. C. eod. l. Si procuratorem. 8. §. ult. l. Idemq. 10. & Si māda vero. 42. ff. eod.* Ei argumento est, quod de negotio gesto dicitur, *§. 1. inf. tit. prox. cui mandatum est simile*. Videatur & Cic. pro S. Roscio, ubi ait, non tantum malitiā, sed etiam negligentiam vindicari in mandato.

§. Recte quoq.

Modi finiendi aut dissolvendi mandati hīc exponuntur. Sunt autem duo præcipui: revocatio & mors. Nam potest mandator pœnitentia ductus revocare mandatum. Ratio est: quia mandatum fit plerunque causā mandātis, quare mirum non est, si id revocare possit argumento, *l. Si quis in conscribendo. 29. C. de pact.* Sed hæc Revocatio ita demum iusta est, si fiat re integrā, id est, antequam mandatarius mandatum ceperit exequi, *l. Si pater. 3. Cod. eod. l. Si vero. 12. §. si māda vero. 16. l. Si māda ssem. 15. l. Si hominē. 30. ff. hoc tit.* Nam consilium mutare cum alterius detrimento non licet, *l. Nemo potest. 75. ff. de div. R. 1.* Quare etiam procurator ad litem revocari non potest, nisi re integrā, id est, lite nondum contestata, *l. Post litem. ff. de procurat.* Et hæc de pœnitentia mandatoris siue de revocatione. De pœnitentia mandatarii, *§. mandatum. inf. h. t.*

§. Item si adhuc.

Alt Imp. morte tam mandatoris quàm mandatarii tolli mandatum, *l. mandatum re integra. 15. C. hoc tit. l. Inter. 26. & l. Si quis 27. §. morte. 3. l. Mandatum distrabendorum. 57. & l. seq. ff. eod.* Ratio est, quia certa persona hīc eligatur, ut & in societate dictum est, siue, ut ait Papinian. certi hominis fides eligitur *d. l. Mandatum distrabendorum. 57. hoc titul.* Sed & hic clausula illa est repetenda, modo re integra hoc fiat, modo re integra mors interveniat. *d. §. morte. & d. l. 15. C. h. t.* Plane duo excipiuntur casus, quibus ne morte quidē mandatoris mandatum extinguatur. Prior est in *l. 1. C. de oblig.* Alter in *l. Si vero. 12. §. ult. ff. hoc tit.* Id quoq; hic addendum, mandatum finiri morte, sed obligationem & actionem esse perpetuam, *l. Inter. 26. l. Si precedente. 58. ff. hoc tit.* Quod idem est & in societate, ut ipsa societas morte finiatur, actio pro locio sit perpetua. Idemq; de emptione dicitur, ut ipsa licet finita, nihilominus actio ex empto duret, *l. Si servum. 4. ff. de action. empt.* Nam actionum & obligationum hoc proprium est, ut natura sui sint perpetuæ, de quo *inf. sub titul. de perpes. & temp. action.*

Sed

Sed utilitatis.] Ait mandatarium mortuo licet mandatore, per ignorantiam exequentem mandatum habere actionem mandati contra heredes mandatoris, non stricto jure sed utilitatis causa, quod sumptum est ex *l. Inter* 26 ff. *h. t.* Quod autem hic de morte dicit, idem locum habet & in revocatione, puta ut mandatarius revocationem ignorans, si mandatum exequatur, nihilominus actionem habeat, *l. Sim. ind. assen. 15. h. tit. l. Quod si servus, 35. ff. de solut.* Si spectes jus strictum, non habebit actionem mandatarius, quia mandatum fuerit extinctum, sive quia rem executus sit sine mandato; sed iusta ignorantia mandatarium excusat, id est, utilitas sive æquitas facit ut ei detur actio. Est enim hoc negotium bonæ fidei, cui non congruit de apicibus juris disputare, id est, callidè & strictè agere, ut eleganter ait Ulpianus *l. Si fidejussor, 29. §. quadam, 4. hoc tit.* Observandum quod in jure est frequens & usitatum, utilitatem & æquitatem opponi strictæ rationi sive stricto juri.

Et huic simile.] Quod modo dictum est, ignorantiam mandatarii excusari, id hic confirmatur quodam simili. Quemadmodum solutio ab ignorante mandatum extinctum facta, valet ac sustinetur ex bonitate, ita & mandati actio mandatum extinctum ignoranti datur. Similitudo hic exposita de solutione est specialis, puta si quis servo alicujus dispensatori sive actori se solvere putans solvat jam manumisso, id est, liberto, nesciens jam eum esse manumissum, de quo & in *l. Qui hominem, 34. §. si Titium, 3. l. Si cum, 3. C. de solutionib. & pulcherrima in l. Ejus. pen. ff. de reb. cred.* Sed idem est generaliter in omnibus, qui solvunt ignorantes mandatum esse revocatum *l. Vero, 12. & l. Si quis servo, 18. ff. de solut.*

Quia alii solvissent quàm.] Quasi diceret dispensatori, id est, servo conomus solvi potest, cui rerum domini administratio est concessa, sed si idè manumissus fuerit, jam ei amplius solvi non potest. Quid ita? quia jam alius est homo & alius: IC. novus videtur homo esse eleganter, *l. Servus legatus, 27. ff. de adim. vel transfer. leg.*

§. Mandatum non suscipere.

Sumptum id est ex *l. Si mandavero, 22. §. ult. ff. h. tit.* idq; omnium contractuum est commune, ut initio sint voluntarii, postea sint necessarii, *l. Sicut §. C. de oblig. & act.*

Aut quamprimum.] Hic de renunciatione mandantis, id est, de penitentia mandatarii. Nam de penitentia mandantis, id est, de revocatione *d. sup.* Duo autem de renunciatione adferuntur. Primò renunciandum esse mandatum re adhuc integrâ, id est, ut mandator rem vel per se vel per alium exequi adhuc possit. Deinde renunciationem intempestivam non prodesse mandatario, nisi iusta subsit causa, puta in valetudinis, exilii, religionis, capita-

capitalium inimicitiarum, captivitatis *l. Sene. 23 & 2 ll. seqq. ff. h. tit. l. Si quis 27 § qui mandatum. 2. cod. Paul. lib. 2. sentent. tit. 15. l. Post litem. 17. & 8 ll. seqq. ff. de procurat.* Ratio autem, cur mandatario renunciatio tempestiva profit, in tempestiva non profit, nisi ex iusta causa, hæc est: quia nemo potest mutare consilium cum alterius detrimento, *l. Nemo potest mutare. 75. ff. de div. F. l.*

§. Mandatum & in diem.

ID quoque sumptum ex *l. 1. §. 1 ff. eod.* nec mirum: est enim id commune omnium ferè contractuum, ut *d. sup. ad § omnis. 2. de verb. obl.* Quamquam de societate dubitatum olim fuit, utrum sub conditione fieri possit.

§. In summa.

AIt mandatum gratuitum esse debere, est enim officium amici, *l. Si tibi rem. 13 ff. de prescrip. verb. l. Si tibi polienda. 22 ff. d. tit. de prescrip. verb. l. Si contra. 20. C. h. tit.* Idem & de commodato & deposito *d. sup.* potest tamen Salarium sive honos aut honorarium constitui aut promitti mandatario, quod differt à mercede: idque si certum fuerit, ut decem aureorum, peti poterit extra ordinem, id est, non actione, sed libello supplici, *l. 1. C. mandati. l. Si rem ureraudi. 6 l. Salarium. 7 ff. h. t. l. Qui mutuan. 56. § salariū. 3. d. tit.* Nam salarium incertum nec actione, nec libello supplici petitur *l. Salarium. 17. C. hoc. tit.*

Et ut generaliter dicamus] Observanda est generalis distinctio negotii mercenarii & gratuiti, quæ distinctio sumitur à mercede. Nam mandatum etsi natura sui est gratuitum, mercede tamen constituta fit mercenarium, id est, ex mandato fit locatio: Et contra locatio etiam natura sui est mercenaria, si tamen erit sine mercede erit gratuita, id est, tibi erit loco locati mandatum, *d. l. Si tibi polienda. 22 ff. de prescriptis verbis.*

De Obligationibus, quæ ex quasi contractu nascuntur. Tit. XXVII. alias XXVIII.

Ratio ordinis exponitur his verbis: *Post genera contractuum, &c.* Nam ut *sup. d. §. ult. de obl.* hæc quatuor genera ex quibus obligationes nascuntur, contractus, quasi contractus, maleficia, quasi maleficia ordine ac deinceps explicantur. Adhuc ergò de contractibus, nunc de quasi contractibus. Est autem quasi contractus negotium quoddam sine ullo tractatu sive conventionem habitum, quod maiorem cum contractu quam cum maleficio cognationem habeat. Differt autem à vero contractu, quod is tractatu interpolito fiat, ut *sup. d. ad tit. de oblig.* Sic in jure multa sunt, quæ veniunt

H h

actus

actus aut rei naturam non habent, sed imitantur & similitudinem tantum gerunt, ut possessio alia est vera, alia quasi possessio. Sic & dominium & substitutio pupillaris & quæ instar actionem habere dicuntur stipulationes sive cautiones Prætorie. Hoc aut loco quinque exponuntur genera quasi contractuum, I. Negotium gestum. II. Tutela. III. Communio sive societas. IV. Hereditatis aditio & V. Indebitum, quæ sumpta sunt omnia ex Cajo *l. Si quis. §. de obl. & act.* Quæri potest an non sint plura? puto esse & sextum Judicati, de quo *l. Licet. 3. §. idem scribit 11 ff. de peculio & tot. tit. w. de re judic.* Fortasse & septimum jurisjurandi huc quoque pertinet. Nam & hoc quidem quasi contractus esse videtur, ex quo & actio nascitur, ut ex judicato *l. Iurisjurandum. 2. & tot. tit. ff. de iur. jur.*

§. Igitur cum quis.

Huic §. respondet tit. w. & C. de negot. gest. Notandum autem hunc quasi contractum negotiorum gestorum mandato similem esse in eo, quod utrobique negotium geratur alienum: sed in contractu cum mandato, in quasi contractu sine mandato. Unde & qui cum mandato negotium gesserit procurator; qui sine mandato, Negotiorum gestor dicitur, *l. 1. ff. de negot. gest. & l. 1. ff. de procurat.* Unde & in π. titulum de procurat. sequitur tit. de negot. gest.

Negotia absentis] Id est sine Mandato, nam præsentis negotia ferè cum mandato expediuntur, *l. 1. & 2. ff. de neg. gest.* Quanquam & procurator absentis per epistolam vel nuncium fieri potest, *l. 1. ff. de procurat.* absentis igitur & ignorantis, ut *infr. in verb. etiam ignorantis, l. Sinegotia, 11. ff. h. t. de negot. gest.* Est igitur hic quasi contractus negotium quo quis absentis & ignorantis negotia gerit utiliter. Nam de hoc verbo *utiliter.* *inf. ad verba Qui utiliter gessit negotia.*

Directa competit actio.] Sunt contractus & quasi contractus quidam ex quib. duæ sive mutue actiones nascuntur, quarum una directa sive principalis, altera dicitur contraria, ut est depositum, commodatum, mandatum, negotia gesta; alii sunt ex quib. una tantum nascitur actio, ut est mutuum, stipulatio, indebitum, *l. In commodato, 17. §. 1. ff. commodati.* De his autem duabus negotiorum gestorum actionibus latè in D. & C. Nam hoc loco id tantum exponitur breviter. Primò quibus, contra quos & ex quibus causis dentur. Et directa quidem datur domino rei gestæ adversus ipsum Gestorem ad hoc ut gestionis sive administrationis suæ rationem reddat: & ad omne id quod non bona fide summaque diligentia administravit. E diverso sive contraria negotiorum gestorum actio datur ipsi negotiorum gestori contra dominum rei gestæ etiam ignorantem, si modò utiliter negotia gesserit, *ad hoc* inquam, datur ut suum ipsi officium non sit damnosum, id est, ut si pro domino aliquid impenderit vel solverit, id ab eo ipsi reddatur. Hæc est summa hujus loci de duabus his actionibus. Quas

Quas ex nullo contractu.] Hoc propriè huc pertinet. Nam negotia gesta esse non contractum, sed quasi contractum, hic jam docet Imper. hac ratione: quia, inquit, sine mandato id fiat; quasi diceret. Quia nulla pactio aut conventio aut potius nullus tractatus inter partes intervenit, verus autem contractus non nisi tractatu habito fieri solet. *l. Nam cum tractatu, 32. ff. pro socio. l. 1. §. 1. ff. de usur. & d. sup. ad tit. de oblig.* ubi de definitione contractus. Quare negotiorum gestio live administratio propriè nō contractus sed quasi contractus dici debet, quamvis per abusionem contractus dicatur, *l. Sed & cum 16. ff. de negot. gestis.*

Etiam ignorantes.] Et proinde etiam Pupilli & Furiosi, *l. Furiosi, 4. ff. de obl. & act. l. Si pupilli, 6. ff. de negot. gest.* Ratio autem hujus actionis contraria est. Quia nemini suum officium damnosum esse debeat. Quæ ratio naturalis etiam protulit actionem huic similē, quæ dicitur *Funeraria*, quæ datur ei, qui defunctum per se sua sponte suisque sumptibus sepelivit. Nam & ea non ex contractu, sed ex æquo & bono, id est, ne cui suæ humanitatis officiū sit fraudi, nascitur, *l. Et si quis, 14. §. hæc actio. 6. & §. idem Labeo. 13. in fin. ff. de relig. & sum. sep.* Est & altera hujus actionis contrariæ ratio, utilitas, inquit Imper. absentium, de qua & in *l. 1. ff. eod.* Sed hæc ratio eadem planè cum priorē, puta æquitas naturalis, ne scilicet gestor officium sit damnosum.

Si de eo quod quis.] Nam actione contraria tantum de indemnitate agitur, ut directa de reddendis rationibus. *l. Quæ utiliter, 45. ff. eod.* Sic & aliàs fere in contrariis actionibus de indemnitate tantum live de calculo agitur, *l. furti, 6. §. ult. ff. de his qui not. ant. infam.*

Sicut autem is.] Id diligenter notandum, negotia utiliter gerenda esse, nam si non necessarios servos aut res emat, non repetet sumptus, satis est autē utiliter gesta esse negotia, etiam si malum eventū habuerit, ut si domus utiliter emptæ cōflagarit, *l. Sed an. 10. Successori. 12. Si quis 25. & Ex duobus. 27. ff. h. t.*

Quo casu ad exactiōis.] Ex hoc loco notandum, qui in hoc judicio præstari debeat dolus, an culpa an diligentia? Et generaliter dicendum videtur Negotiorum gestorem de levi tantum culpa teneri, *l. Contractus, 23. ff. de div. R. I. l. Si negotia 11. ff. de negot. gest.* sed interdum tenetur etiam de levissima culpa, id est, ad exactissimam diligentiam, sed eo tantum casu, si aliis diligentior eo commodius, ut ait Imper. Et indicat Ulpian in *l. Item si, §. ult. ff. eod.* ubi non rectè in Pandectis Florentinis *d. l. 5* discerpta est in duas leges. Rectius in Pandectis Noricis. Nam non solet Julianus adducere Pomponium, sed Ulp. ut fit in *§. sed si ego.* cum tamen *l. 6.* discerpta a *l. 5.* tribuatur Juliano. Contra

Negotiorum gestor interdum non modo diligentiam, sed ne culpam quidem præstat sed dolum solummodo, *l. An Prætor.*

3. §. si executor. 8. ff. eod.

Hhh 2

§. Tu-

§. Tutores quoque.

UT administratio negotiorum, ita & administratio tutelæ est quali contractus. Quid ita? nullum enim, inquit Imp. *negotium*, & c. Ratio est cur inter pupillum & tutorem nullum negotiū vel contractus fiat, quia contractus fiunt inter volentes, tutores dantur invitis, *l. Nec non. 6. ff. de tut. & curat. dat.* Sunt autem actiones tutelariæ complures, de quib. tit. *ff. de tut. & rat. distrab. & 5. tit. seqq. & in tit. C. arbitrium tutela & 7. tit. seqq.* Hic duæ tantum, exque præcipuæ exponuntur, actio tutelæ & actio contraria tutelæ. Illa datur Pupillo contra tutorem ex variis causis, siue generaliter ex malè administrata tutela & ad reddendas rationes; Ipsi tutori in pupillum ex certis causis, quæ tres hic adferuntur, si impenderit aliquid in rem pupilli, & c. *l. 1. §. ult. l. Quid ergo. 3. ff. de contrar. tut. & util. act.* vel pro eo fuerit obligatus. *l. 3 §. 1. & l. ult. ff. d. tut.* aut, inquit, rem suam creditoribus ejus obligaverit. sunt & aliæ causæ, *l. 1. §. an in hoc. 5. & l. ult. C. de contrar. tut. & util. act.*

§. Item si inter:

Huic §. respondet tit. D. & C. *de communi divid.* Exponitur autem hoc loco quasi contractus, Rerum communio siue communicatio. *Dicitur est sup. ad tit. de societate*, res communicari vel contractu, id est, societate, vel sine contractu, siue q. contractu, quæ propriè dicitur communio, quod fit vel donatione, vel legato, vel fideicommisso vel hereditate. siue brevius vel fit rebus singularibus ut donatione, legato, fideicommisso; vel fit iure universitatis ut hereditate. Ex illa particulari communione nascitur iudicium communi dividundo de quo hic. Ex hac universali nascitur familia ercisc. de quo hic vers. *idem juris est.* Causæ autem utriusque iudicii sunt eadem, & duæ quidem præcipuæ, divisio & præstationes personales, *l. 1. & l. Item labeo. 2. ff. famil. ercisc. l. Nihil. 2. ff. communi divid.* Nam his iudiciis interdum id agitur, ut res communes dividantur, aut familia erciscatur, id est, hereditas inter coheredes dividatur, interdum id iis agitur, ut si quid ratione communionis alter sociorum alteri debet, his actionibus præstare cogatur, veluti si unus sociorum in rem aliquid impenderit, ut servum necessarium emerit, domum communem adificarit, & contra si ex re communi fructus unus solus perceperit, item si unus damni aliquid in re communi dederit, dolo aut culpa, §. *si familiae. 4. inf. de officio iudic.* quæ omnia vocantur præstationes personales, quia non quaritur de rerum divisione, sed quid unus alteri præstare sit obligatus, *d. l. 1. ff. de communi divid.* Et de his præstationibus tantum loquitur hic Imp. his verbis, & alter eorum alteri *idem teneatur quod solus fructus, & c.* Nam altera causa rerum divisio hic omiſsa, expressa *inf. in d. §. si familiae, & in §. quadam actiones. 20. inf. de act.*

Idem.

Idem juris est] De hoc iudicio familiae ercisc. *jam d.* Respondet autem
huic §. tit. ff. & C. *fam. erciscun.*

§. Heres quoque.

Actio legatorum sive legati hic exponitur. Est autem ea quae datur le-
gatario contra heredem legati praebeendi causa, qua de re & *sup. d. §. 1. de legat.* Hanc autem actionem ait Imp. nasci ex quali contractu, &
utitur argumento jam saepe iterato à divisione. Quia, inquit, inter heredem
& legatarium, neque est contractus nec maleficium, ergo est quali contra-
ctus. Et sane hic quasi contractus videtur esse ac dici *Aditio hereditatis*, qua fit
ut heres obligetur legatariis, videtur enim heres adeundo hereditatem quasi
contrahere cum legatariis, *l. Apud 3. §. ult. & l. seq. ff. quib. ex caus. in pos. eatur.*

§. Item is.

Quintum genus quasi contractus, Indebitum, hic exponitur usque
ad finem tituli, sed de eo jam explicatum *sup. §. 1. quibus modis re con-*
trah. obligat.

Ad eò enim non intelligitur.] His verbis tacite quaestioni occurrit.
Nam *in d. §. 1.* Indebitum inter genera contractuum positum fuit, ut mirum
videri possit, cur hic inter quasi contractus numeretur? Et respondet Imp.
Si quis diligentius perpendat, *Indebitum distractum potius esse quam contra-*
ctum, nam inquit, *Qui solvendi, & c. ut & sup. diximus, d. §. 1.* Media igitur qua-
si via hic electa Imp. Cajum secutus, Indebitum neque contractui neque
distractui adnumerat: nam de distractibus, id est, modis tollendae obligatio-
nis, explicabitur *inf. tit. ult. h. libro. 3.*

Sed tamen perinde.] De similitudine Indebiti & Mutui, quod ex u-
troque conditio oriatur: Ex mutuo conditio certi, ex indebito conditio
indebiti, *d. jam sup. in d. §. 1. Videatur & Cujac. lib. 8. obs. cap. 14.*

§. Ex quibusdam tamen.

Quasi diceret, modo dictum id quod solutum est indebitum, si per er-
rorem solutum est repeti conditione indebiti, id non semper ve-
rum esse, id est, esse quasdam causas ex quibus indebitum non repe-
tatur. Quae autem haec sint causae, vetus regula juris definiuit, regula autem
sive definitio haec est. Ex quibus causis inficiando lis crescit, ex iis causis in-
debitum solutum repeti non potest, *ut h. c. & l. Ea quae. 4. C. de condit. indeb.* Sen-
tentia regulae est: Quod in iis causis sive actionibus, in quibus aliquis inficiàn-
do sive negando, id est, mendacii convictus punitur, & pro simplo propterea

Hhh 3

men-

mendacium condemnatus in duplum. In iis quoque causis non repetit quis solutum licet indebitum. Quæret aliquis, quæ sint illæ causæ, quæ crescant inficiando? Imperator hîc duas adfert. Primò *legatum damnationis*, sed hoc non est in usu constitutione Justiniani. *l. Omne. 2. C. Commun. de legat. & d. sup. §. sed olim. 2. & §. seq. de legat.* Secundò, Legatum Pium ut Ecclesiæ *πρωοδοχείω, ξενοδοχείω, νοσοδοχείω, &c.* de quo & *inf. §. ex maleficiis. 18. de action.* Sunt & aliæ, ut tertio, Actio legis Aquiliæ, *l. Inde Neratius. 23. §. hac actio. 10. ff. ad leg. Aquil.* Quartò, Actio depositi ex certis causis, *§. si furti. 26. inf. de actio.* Quintò, Condictio ex Syngrapha *Nov. 18.* Sextò, Actio ex contractu Argentariorum edicto Justiniani. Erant olim & aliæ duæ, actio Judicati, de qua *Paul. lib. 1. sent. tit. 1.* Et actio eментiti modi in vendendo agro, de qua *Cicer. lib. 3. offic. & Paul. lib. 1. sentent. tit. 19. & lib. 2. tit. 18.* Ratio autem hujus regulæ sive æquitas, petenda mihi videtur ex *l. Cuius. 53. ff. de div. R. 1.* hæc nimirum, quod ex his causis, quæ inficiando cresunt, quicquid solvitur, licet indebitum, videatur solvi non tam per errorem, quam a sciente, vitandæ scilicet pænæ causâ, argumento *l. illud. 40. ff. de petit. hered. & l. Si non sortem. 26. ff. de condict. indebiti.*

Item ex legato.] Scilicet olim damnationis, hodiè pio, id quod statim explicatur his verbis, *Id quod veteres, &c.*

Quæ certa constituta.] Ut damnas esto heres Titio dare centum aureos. Nam incertum ita: damnas esto dare Titio aureos, qui sunt in zona, qui sunt in arcâ, quos habeo in mensâ, id est, apud Argentarios.

Per quas personas nobis obligatio adquiritur. Tit. XXVIII, alias XXIX.

UT sup. libro secundo expositis generibus Acquisitionum Domini subicitur tit. *Per quas person. dominium adquiratur*, ita & hic de obligationibus factum, nec tantum in ordine, sed in re ipsa magna est similitudo: quod ad acquisitionem personarum attinet, inter dominium & obligationem. Itaque omnia ferè, quæ hîc afferuntur, jam exposita sunt sub *tit. Per quas person. nob. adq.* & hoc amplius de *si p. serv. sup. h. libro.*

Sed per eas quoque.] Ratio est, quia per liberos nostros & servos conditio nostræ melior fieri potest, deterior non item, & proinde adquirere nobis possunt, alienare nostra non possunt sine nostra voluntate. Est autem differentia inter liberos nostros & servos, quod servi quicquid adquirunt, totum nostrum fiat, at quod liberi adquirunt ex obligatione, ejus quidem usufr. patri adquiritur, proprietas ad liberos pertinet, & hoc est quod *tit. ut tamen quod per servos, &c.*

Quam

Quam nostra decrevit.] Scilicet l. Cum oportet, 6. C. de bon. qua liberis. De qua l. dictum latius in §. i. sup. Per quas pers.

Scilicet patre actionem.] Sententia est: Patrem non filium actionem per filium adquisitam orientem movere debere. Idque constituit Imp. d. sit. de bon. qua lib. l. Cum non solum. §. ubi autem. 3. Itaque ita breviter dicendum, patri per filium quæsitæ & obligatio & actio adquiritur, etsi res ex actione live commodum inde proveniens dividatur inter patrem & filium, ut sup. d.

§. Item per liberos.

PRæter liberos nostros & servos, sunt & quatuor personæ aliæ, per quas nobis adquiritur obligatio. Primum illi quos bona fide possidemus sive sint homines liberi sive servi alieni. Secundò, servi fructuarii. Tertio, servi communes, id est, partim nostri partim alieni. Quarto, Procuratores nostri, sed magna est differentia cum inter has quatuor & prædictas, id est, liberos nostros & servos, tum inter has ipsas quatuor inter se. Quanquam de quarta persona, id est, Procuratoribus nostris, nihil hîc adferatur. Nam sanè generaliter verum est, per liberam personam, id est, per Procuratorem ut dominium, ita & obligationem non adquiri, exceptis duabus obligationibus mutui & pignoris, l. Cum. 2. C. per quas person. nob. adq. de quo d. & sup. §. ex hîc itaque. §. Per quas person. cuique adq.

Sed tantum ex duabus.] Id explicatum sup. §. de his autem servis. 4. Per quas pers. cuique adq.

§. Communi.

REcte ait Imp. in fin. ut sup. d. est. nam hæc jam explicata sunt §. ult. sup. de stipul. servorum.

Quibus modis solvitur obligatio. Titulus postremus.

ESt hoc perpetuum & ordinarium, ut prius de rei ortu, posterius de interitu explicetur. Sic lib. 1. de potestate herili & de patria, tit. Quib. mod. patr. potest. solvatur. & de Tutela tit. Quib. mod. tutela fin. & de testamentis, Quib. mod. test. infir. Sic & hoc loco de obligationibus hætenus dictum, quemadmodum constituentur & adquirantur, nunc quibus modis tollantur. Exponuntur autem sub hoc tit. quatuor modi. Solutio, Acceptilatio, novatio & pœnitentia sive dissensus. Sunt & alii, ut delegatio, confusio, compensatio, obsignatio, rei interitus, jusjurandum, pactum. De quib.

omni-

omnibus elegans extat commentarius D. Briffonii, sed si quatuor præter cæteros sunt maximè celebres & usitati, & tres primi suum quisq; titulum habent in ∞ . Omnis autem tollendæ obligationis modus latinè communi verbo dicitur *Liberatio*, vel potius *olutio*. De verbo liberationis communi omnium modorum est *l. Liberationis*. 47. ff. de verb. sig. l. In omnibus. 43. & *l. Solutionis*. 54. ff. de solutionibus. De verbo solutionis mox. Utuntur & verbo *satisfacere* in omnibus modis interdum. Nam is satisfacere dicitur, qui creditoris desiderium quoquo modo implet, eique præstat quo sit contentus, *l. i. ff. qui satisfacere cog. l. Stipulationum*. 5. §. *satis acceptio*. 2. ff. de verb. oblig. propriè tamen satisfactio à solutione distingui solet, ut solutio ad unum tantum modum qui re fit, satisfactio ad reliquos omnes pertineat, *l. Solutam*. 49. ff. de solut. *l. Si rem*. 9. §. *omnis*. 3. *l. Quod si non solvere*. 10. de pignorat. act.

Solutio.] Verbum solutionis aliàs est genus, sive continet omnes modos tollendæ obligationis, *l. Solutionis*. 64. ff. de solut. Alias est species, ut hic & in tit. ∞ de solu. & liberat. Est autem solutio de qua hic, liberatio quæ per nummorum numerationem aut naturalem ejus quod debetur præstatione fit *l. In omnib.* 43. & *l. Solutam*. 49. ff. de solution. *l. Solutionis*. 176. ff. de verb. signif. Si spectes genus tum solutio sive liberatio est duplex, Civilis aut Naturalis, *l. pen. ff. de solut.* Ut solutio est naturalis, acceptilatio est liberatio civilis. Est & altera ratio modorum tollendæ obligationis, quod liberatio omnis vel fiat ipso jure, ut sunt quatuor modi hujus tituli, vel ope ac tuitione Prætoris, vel exceptione, ut est pactum, transactio, &c de qua divisione Briffon. in d. lib. & in tit. lib. 3.

Omnis obligatio.] Id est, Re, Verbis, Consensu, quo differt hic modus à proximo, id est, acceptilatione qua non omnis obligatio, sed ea tantum quæ verbis fit, tollitur.

Ejus quod debetur] Nam aliud pro alio solvi non potest invito & non consentienti creditori: ut si debeat pecunia, species vel corpus, puta equus, poculum solvi non potest, aliud enim est res, aliud pretium, *l. i. ff. de rerum permutat.* l. 2. §. *mutui*. ff. de reb. cred. *l. Eum a quo*. 16. C. de solut. Volenti tamen & consentienti aliud pro alio solvi potest, res pro re & species pro pecunia, *l. Manifesti*. 17. C. de solut. *l. Si et nuptura*. 25. ff. de jur. dot. Nam volenti non fit injuria Quæritur & de nummis an alii pro aliis solvi possint, ut an pro minore major ut vocant nummus, vel contra ut pro aureis, alios monachi, pro daleris, aureis, &c. Qua de re videatur latissimè Tiraquellus.

An alius pro eo] Sive id faciat ex mandato ut procurator, sive sine mandato, ut Negotiorum gestor *l. Qui mandat*. 56. ff. de solut. *l. Si pro parte*. 10. ff. de in rem vers. Nam qui mandat solvi, ipse solvere videtur, *l. Soluta*. 49. & *l. Qui mandat*. 56. ff. de solut. Quin etiam pro invito facta solutio debitorem liberat, ut hic addit Imperator. Ratio est, quia alterius conditionem liceat facere melio-

meliozem, etiam ignorantis invitiue ait *Cajus l. Solvere 53 ff. de solut.*

Item si reus.] Et hoc est insigne præceptum juris, solutione sive à Reo, sive à Fidejussore facta utrunque liberari. Ratio cur solutione rei liberetur Fidejussor, & etiam pignora ac hypothecæ, est: quia sint accessiones, quæ merito tolluntur sublata obligatione principali, *l. In omnib. 43 ff. de solut.* Contra cur solutione à Fidejussore facta, liberetur etiam Reus principalis, hæc est ratio: quia solutio licet à fidejussore fiat, fit tamen principalis obligationis nomine.

§. Item per acceptilationem.

Hic modus hodiè vix est in usu, fit enim per stipulationem, qua hodiè amplius non utimur, *ut sup. diximus.* Definatur autem *Acceptilatio*, quod sit liberatio per mutuam interrogationem id est, per stipulationem qua utriusque contingit ab eodem nexu absolutio, *l. 1. ff. de acceptil.* Imp. grammaticè sive nomine tenus definit, eamque vocat solutionem imaginariam, id est, civilem, sive quæ tantum fit verbis, non re aut numeratione; ut solutio *de qua sup.* Et hoc est quod ait, *quod enim ex verborum, &c.* Cur imaginaria, quia fiat verbis, non re, ut modò dictum.

Quod enim ex verborum.] Ait Imp. primum hoc modò tantum tolli obligationes verborum, alias non item, *ut sup. d.* Nam certè per acceptilationem ceteræ obligationes non tolluntur ipso jure, tolluntur tamen per exceptionem, *l. si acceptilatum, 19. ff. de acceptilat.* Deinde ait Imp. acceptilationem tantum fieri verbis sive stipulatione, *l. An in iuris. 8. ff. de acceptil.* Unde ratio intelligitur, cur acceptilatione tollatur tantum verborum obligatio, *quia consentaneum visum est, &c.* Et generaliter nihil tam naturale, quam rem dissolvi eo modo quo nexa est, *l. Nihil tam naturale. 35. ff. de div. R. l. l. Acceptilatio. 4. & d. l. 19. ff. de acceptil.*

Sed & id quod.] Quia modo *d. est* acceptilatione tantum tolli verborum obligationem; exponitur hic via & ratio, qua tollatur acceptilatione debitum etiam ex aliis obligationibus, ut re vel consensu. Ratio autem hæc est, ut debitum transferatur in stipulationem, id est, ut fiat novatio, de qua inf. in §. *præterea, h. t.* Et hac ratione singula debita novata tolluntur acceptilatione. Est & alia ratio generalis, i. e. qua omnia debita ex quacunque causa novantur, & novata tolluntur acceptilatione Aquiliana, *de qua mox in vers. est autem.*

Sicut autem quod.] Duo præcepta juris, unum de solutione, alterum de acceptilatione, eaque gravissima hic indicantur. Prius est, quod debetur pro parte solvi posse, quod ita intelligendum, si solvatur volenti creditori, quæ de re *DD. ad l. 2. ff. de v. sig. & pulchre D. Horom. quæst. illust. cap. 20.* Alterum.

rum, quod debetur etiam ex parte tolli posse acceptilatione, *l. pars stipulationis. 9. l. Qui hominem. 17. l. Et per iurandum. 13. §. 1. & §. illud. 2. ff. de accept. & copiose Briffon. lib. 2. de solut.*

§. Est autem prodita.

DE stipulatione Aquilianat tria hinc exponuntur, auctor sive origo, usus seu finis & forma. Fit hujus mentio maxime ubi de Transactione agitur, quia Transactio per hanc stipulationem saepe fiat, *l. Transactio. 2. Aquiliana. 4. & seq. & Pacto. 15. ff. de transact. l. Age. 3. l. Ut responsum. 15. l. Si causa. 32. l. Vbi. 40. C. eod. de transact. l. Et uno. 18. ff. de acceptil.* Auctor à quo inventa fuit, dicitur C. Aquilius Gallus Ciceronis familiaris. Idem Gallus, non tantum hanc formulam sive stipulationem, sed alias quoque introduxit, ut formulam instituendi vel exheredandi postumi, de qua in *l. Gallus. ff. de lib. & post.* Usus sive finis est hic, ut omnes obligationes, re, verbis & consensu acceptilatione tolli possint *l. Imp. 4. ff. de transact.* Et hic in verbis, *per que stipulatio contingit ut omnium rerum, &c.* & mox, Stipulatio enim Aquiliana novat omnes obligationes, sive ut *sup. d.* est via & ratio, qua Acceptilationis usus per se angustus & proprius verborum obligationis dilatetur. Forma autem ita composita est aut Imp. ex *d. l. Et uno 18.*

Ex quacunque causa.] Verbum Causae non tantum contractus sed etiam delicta complectitur, *l. Certe conditio. 9. ff. de reb. cred.* Ex quo liquet omnes omnino obligationes, tam ex contractu quam ex delicto, hac formula contineri.

Dare facere.] Hæc duo ita juncta plerunque usurpari solent, ut apud Cic. *lib. 3. offic.* quicquid sibi dare facere *l. Cum rem. 11. ff. rem pup. salvam. for. l. Emptor. 27. ff. de novationib. l. Sape. 53. ff. de verb. sign.*

Oportet oportebitve.] His verbis indicatur, hac formula contineri obligationes tam puras quam præsentis, quam in diem. Nam verbo *Oportet* præsens debitum, verbo *Oportebit* utrumque, id est, tam præsens quam futurum demonstrari, *l. Verbum oportebit, 8. ff. de verb. sign. l. Si à colono. 89. ff. de verb. obligat.*

Quarumcunque rerum.] Actio proprie in personam, petitio in rem, ut persecutio ad extraordinarias Magistratum cognitiones pertinet, *l. Persumit. 178. §. actionis. 2. ff. de V. sign. l. Actiones. 37. ff. de obl. & act.*

Quodve tu mecum.] Tenere proprie ad merum factum, Possidere ad factum jure mixtum, Habere plerunque ad jus tantum pertinet, ut Dominus habet fundum, Possessor bonæ fidei eum possidet, Fructuarius tenet, *l. Habere. 188. ff. de verb. significat. l. Stipulatio ista. 38. §. hac quoque. 7. ff. de verb. obligat.*

Dolove malo,] Dolus enim pro possessione est, aded ut qui dolo de-

fit

sunt possidere, pro possessore habeatur, *l. Ad ea. 157. §. semper, i. ff. de div. R. l.*

Quantumque.] Hactenus omnia complexus est, quæ in stipulationem Aquilianam transferuntur, nunc ipsa sequitur stipulatio & promissio, *Quantumque, &c.*

Numcrius.] His jam verbis continetur appellatio, id est, prioris stipulationis sive verborum obligationis Aquilianæ per hanc acceptilationem dissolutio.

§. Præterea novatione.

HUIC §. respondet *tit. ff. & C. de Novat.* Est autem *Novatio* prioris debiti in aliam obligationem vel Civilem vel Naturalem transfusio atque translatio: Hoc enim modo tollitur quidem obligatio prior, sed simul nascitur alia nova, unde & nomen *l. i. ff. de novat.* Duplex autem dicitur *Novatio*, ut alia sit *Voluntaria*, de qua hic; alia *Necessaria*, quæ sit per litis contestationem & Judicis sententiam, *l. Aliam, 29. ff. de Novationibus.*

Veluti si id.] Notandum novationem voluntariam bifariam fieri, vel in eandem personam, vel in aliam, ut centum quæ tu mihi debes exempto promittis dare? Promitto. Est hæc novatio in eandem personam, de qua *inf. vers. sed si eadem persona, &c.* Vel centum quæ Sejus mihi debet, tu Titi mihi promittis Promitto. quæ est novatio in alium, de qua hic initio. Cui simillima est delegatio, item modus tollendæ obligationis. Nam delegatio semper fit hac *Novatione* in alium.

Dari stipulatus sis.] Hinc notandum, ut acceptilationem ita & novationem tantum fieri per stipulationem. Nam pacto non potest obligatio una in aliam converti, *l. Qui negotia, 34. ff. mandati. l. Si ex pretio. 6. Cod. si certum peratur.*

Nam interventu.] His verbis continetur definitio *Novationis* jam sup. exposita.

Adco ut.] Ait Imp. priorem stipulationem utilem posteriore etiam inutili tolli, modo subest persona, per quam fiat novatio, quod contra sit in testamentis, ubi testamentum utile posteriore imperfecto sive inutili non tollitur, §. i. *sup. quib. mod. testament. infirm.* Ratio autem hujus loci est, quia valeat novatio. Quid ita? quia & voluntas adest novare cupientis, & subest persona in quam fiat novatio, puta persona pupilli. Aliud est, inquit Imperator, si à servo fuerit quis stipulatus. Ut tu Stiche promittis quod mihi debet Titius? Hic non est novatio. Cur ita? Quia non subest nova persona, servi enim in Jure nulla est persona, *l. Servus. 16. ff. de novation. §. i. sup. de stipulation. servorum.*

Iii 2

Sed

Sed si eadem persona.] Hic alter est modus Novationis, ut centum quæ mihi debes dabis? dabo. Sed in hoc modo novationis difficultas quædam incidere solet, utrum fieret novatio necne. Nam videri poterat interdum fieri, interdum non fieri. Non fieri, si contrahentes & priorem obligationem manere vellent & posteriorem ei accedere, ita ut duæ ejusdem rei obligationes intercederent. Quare hujus difficultatis expediendæ causâ distinguebant veteres, tum fieri novationem, si hoc esset actum; non fieri, si hoc non esset actum. ut esset novatio, si prior stipulatio esset interposita ad hoc, id est, an esset actum sive an animo novandi stipulatio esset interposita. Rursus dubium erat & conjecturis sive præsumptionibus explicandum, ut si in posteriore stipulatione amplius aliquid esset adjectum, sive novi aliquid vel etiam detractum, tum erat præsumptio animo novandi stipulationem esse interpositam. Quare tandem Justinianus, ut totam hanc difficultatem tolleret, constituit, ut tum demum sit novatio, si partes specialiter aut nominatim expresserint, se stipulationem hanc posteriorem novandi animo interponere velle, alioqui non esse novationem, quæ constitutio extat *l. ult. C. de novat.* Et hinc est quod in veterum Jurisconsultorum responsis hæc clausula, *Si hoc actum sit*, sæpe reperiatur ubi de novatione agitur *l. Omnes. 2. & l. Si ita. 6. l. Si Stichum. 8. §. 1. ff. de novat. & l. Fundum. 18. d. tit. l. Et perjurandum. 13. §. tutor. 10. ff. de acceptil. l. Si debitor. 30 ff. de solut. l. Si unus. 27. §. pactus ne peteret. 2. ff. de pactis.* Deinde Tribonianus id ipsum, si specialiter id dictum sit & expressum, etiam veterum responsis inseruit *l. Si rem aliam. 31. ff. de novat. l. Qui usum fructum. 58. ff. de V. oblig. l. Aliam causam. 29. ff. de novat.*

§. Ult. Hoc amplius.

Ultimus modus tollendæ obligationis, Pœnitentia sive Dissensus hic exponitur, qui modus proprius est obligationum ex consensu. Est enim id notandum ex quatuor his liberationibus, solutionem re fieri, acceptilationem & novationem verbis, pœnitentiam nudo voluntate sive dissensu, ut ferè ipsæ obligationes dividuntur *l. 1. ff. de obl. & act.*

Re nondum secuta.] Id est, re adhuc integrâ. Nam re non amplius integrâ, non est locus pœnitentiæ *l. 1. C. quando liceat ab emt. recedere.* Quin etiam licet ab emtione recedere, re non amplius integrâ, si utrinque accepta reddantur, pretium emtori, & res emta venditori, *l. Ab emptione. ff. de pact.*

*Decem modi tollendæ obligationis gl. in l. In omnib.
43. ff. de solut.*

- 1 Solutio
- 2 Acceptilatio

3 No.

- 3 Novatio
- 4 Delegatio
- 5 Confusio
- 6 Obfignatio
- 7 Interitus rei
- 8 Exemptio ex commercio
- 9 Compensatio
- 10 Pignoris venditio
Explicat *Briff. lib. 1. & 11. de solut.*
Addit Cont. in Not. ad tit. Instit. *Quib. mod. toll. oblig.*
- 11 Maleficium creditoris, ex l. *Si quis in tantam. 7. C. unde vi.*

Sex verò modi per exceptionem.

- 1 Pactum
- 2 Testamentum
- 3 Jusjurandum
- 4 Tempus
- 5 Sententia judicis
- 6 Acquisito rei dominio ex causa lucrativa
Briffon. lib. 3. de solut.

INSTITUTIONUM JURIS DIVI JUSTIN.

LIBER IV.

De Obligationibus quæ ex delicto nascuntur. Titulus I.



Ratio ordinis attingitur huius in tit. Cum sit expositum, &c. & latius explicata est sup. ad tit. de oblig. ubi etiam dictum de verbo delicti. Nam in jure delicta vel sunt Ordinaria vel Extraordinaria; Et Ordinaria vel sunt Privata vel Publica, ut tit. de privatis delict. & tit. de extraord. delict. & tit. de public. juur. Et Privata quidem propriè dicuntur delicta maleficia & noxæ, ut Publica propriè Crimina. Quamvis interdum Verbum Criminis, ut & Delicti, & Noxæ generale est ad omnia pertinens, l. 1 ff. de pæn. & l. Cum mihi. 46. de adil. e. dict. Privata autem sunt quatuor numero: Furtum, vis sive rapina, damnum & injuria, de quib. hic ordine singulis titulis explicatur.

Nam omnes ex re.] Id est, ex ipso facto sive delicto; sic enim sup. ad tit. quib. mod. re contr. obl. docuimus verbum Re, sive *Re aliqui fieri*, in Jure accipi; ut furtum non fit verbis, non scriptura aut nuda voluntate, sed facto, puta contrectatione, ut eleganter l. Si quis 52. §. neque 19 ff. de furt. Nec movet quod dicitur *Injuria fieri Re & Verbis*. l. 1. §. 1 ff. de injur. Re, ut manu; Verbis, ut convitio & etiam scriptura, ut carmine, vel libello famoso d. tit. de injur. & famos. libell. Nam & ipsum carmen & convitium factum quoddam in se continet.

§. Furtum est.

HÆc definitio est Pauli l. 1. ff. de furt. Paulus in sentent. ita breviter: Fur, inquit, est, qui rem alienam contrectat. plenius autem Sabinus: Fur est qui rem alienam attrectat cum id se invito domino facere judicare debeat, ut est apud Agellium, lib. 11. cap. ult.

Est contrectatio.] Hæc est præcipua nota seu differentia Furti. ut sit contrectatio, sive ablatio l. Quamvis. 6. l. Et qui furti, 9. & d. l. Si quis uxori. 52. §. neque

neque verbo. 19. l. Si certa. 57. & l. Qui ea mente. 65. l. Inficiando. 67. ff. de furt. Nam furtum est rerum mobilium. Hinc apparet, id, quod contrectari non potest non cadere in furtum, ut est fundus, domus, & sic furtum non fit in re foli, ut voluit Sabinus teste Agellio l. Verum. 2. ff. de furtis. Hinc quoque inficiatio depositi non est furtum, nisi ipsa quoque res tractetur d. l. Inficiando, h. t. Sed & qui fodiendæ cretæ causâ speciem facit nisi cretam auferat non est fur d. l. Secreta. 57. hinc est quod in d. §. neque verbo dicitur furtum, neque verbis, neque scriptura sed contrectatione fieri.

Fraudulosa.] Id est, dolo malo sive animo furandi, l. In furti. 50. §. rectè, & §. seq. l. Si quis. 52. §. si quis. 20. l. seq. ff. h. tit. Nam maleficia voluntas & propositum delinquentis distinguit, ut si quis alienum alium in equas suas non furandi animo, sed yon's generationis causâ admiserit d. §. si quis. 20. Ut si quis alterius rem, quem putabat mortuum tanquam heres apprehenderit, l. Si quis ex bonis. 83. ff. de furt. Sub hoc autem verbo Fraudulosa, videtur intelligendum id, invito domino, quod planè ad furti definitionem est necessarium, & à Sabinio in definitione exprellum, sed de ea clausula, invito domino, in §. furtum autem, inf. h. tit.

Lucri gratia.] Hoc verbo distinguitur furtum à Plagio, quod est q. furtum. Differt tamen, quod furtum tantum fiat lucri causâ; Plagium fiat vel libidinis, vel ostentationis, & c. causâ l. Fullo. 82. §. qui ancillam. 2. ff. de furt. l. pen. ff. de lege sub. de plagiarius. Quanquam sint & aliæ differentiæ in furtum & Plagium: Ut quia furtum est rerum, non liberorum hominum; Plagium est liberorum hominum & mancipiorum, non rerum l. i. & toto tit. de lege Flav. de plag. videatur de hoc verbo lucri l. Verum est. 39. l. Falsus. 43. §. qui alienum, 4. l. Si iussu 44. §. i. ff. hoc tit. l. Furtim. 7. §. i. arb. furt. cæsa. ubi crimen arborum furtim cæsarum distinguitur à furto, q. hoc fiat semper lucri causâ, illud etiam sine lucro, ut ex petulantia vel injuria.

Vel ipsius rei.] Scilicet mobilis, ut sup. d. & alienæ, nam rei suæ non fit furtum, nisi quoad usum vel possessionem, ut si quis rem suam Titio creditori pignoratam auferat, l. Si pignore. 54. ff. de furt. Unde & quæri solet, an patri filius, servus domino, uxor marito furtum faciat, & de iis quidem certum est furtum eos facere, furti tamen non tenentur l. Servi. 17. ff. de furt. Uxor autem tum propter societatem, tum propter reverentiam matrimonii rem auferens, non furari, sed amovere dicitur l. Et tot. i. tit. ff. rerum amot.

Vel etiam usus] Ut si Commodatarius vel Depositarius utatur re commodata vel deposita l. Qui. 40. & dict. l. Si pignore. 54. l. Qui re. 76. ff. de furt. Sic si sartor aut fullo vestibus utatur, furtum earum facit in usu, l. Fullo. 82. ff. de furtis. Et pulchrè Sabinus, de quo inf. in §. furtum autem latissimè. Imp. hoc tit.

Possessionis ve.] Ut si colonus fundum vendat, intervertit dominum, posses.

possessione, ut Sabinus apud Agell. *d. lib. 11. cap. ult.* Notandum autem hic, ut & alias distingui Possessionem ab usu, interdum tamen possessio nihil aliud quam usus rei definitur *l. Quæstio est. 115 ff. de v. sign.* Possessionis autem furtum fieri posse ait & Scævola *in l. 1. §. Scævola. 15. ff. si quis testam. lib. esse ius.* Queritur cur hereditatis ut hereditatis non fiat furtum, de qua questione Cic. ad Trebat. *lib. 7. Epistolarum. epist. 30. & d. l. 1. §. Scævola.* Ratio hæc est, quia hereditas possessionem non habet. *d. §. Scævola.* Quid ita? Quia possessio est animi *l. 1. ff. de adq. vel amitt. posses.* At hereditas est res inanimata. Est & altera ratio, quia furtum requirit personam cui fiat, ex verbis *In viro domino, §. furti autem inf.* hereditas vero propriè non est domina, sed fictè tantum *l. Hereditas in multis, 61. ff. de adq. rer. dom.*

Quod lege naturali.] Ait furtum pugnare cum jure naturæ. Nam distinctio dominiorum est ex jure gentium live naturali, *l. Manumissiones & l. seq. 4. ff. de justit. & jure.* quæ distinctio furtis & rapinis turbatur. Notandum hanc clausulam ad substantiam definitionis non esse necessariam, ut & d. in definitione tutelæ, de ea clausula jure civili data ac permessa *§. 1. sup. de tutel.* & in definitione obligationis, de ea clausula secundum nostræ civitatis jura *§ 1. ff. de oblig.*

§. Furtum autem.

Hæc Etymologia quadruplex item sumpta ex Paulo *l. 1. ff. eod.*

§. Furtorum autem.

HÆc divisio Furti est per vetusta, puta ex 12. tab. ut videre est apud Agell. *lib. 11. cap. ult.* & Festum in verbo *Nec*, ubi veteres, docet *Nec*, ulos pro *Non*. Est & altera divisio Furti live Furum, qua Fur alius est diurnus alius nocturnus *l. Si pignore, 54. ff. de furt. l. Fur. 9. ad leg. Corn. de sicar.* Quæ divisio & ipsa est ex 12. tab. *si nox furtum faxit & quis eum occidit sine fraude esto*, ut est apud Agell. *d. cap. ult.* Gravius enim puniuntur nocturni fures quam diurni *l. 1. ff. de fur. balnear.* Et pulchrè Plato *l. 9. de leg.* Sunt & fures quidam balnearii, qui apud Græcos capite, teste Aristot. in problem. *c. 18.* in jure nostro gravius quàm reliqui fures puniuntur, de quib. *est tit. x. de fur. baln.* Est & tertia furti divisio, qua furtū vel est publicum vel privatū, eleganter Cato fures publicos vocat apud Agell. *d. cap. ult.* De Privato hîc agitur, de publico sub tit. *π. ad leg. jul. peculat.* Et in *§. it. l. Julia peculatus. 9. inf. de publ. judic.* Quod si rei sacræ aut religiosæ, propriè sacrilegium: si publicæ peculatus dicitur *l. 1. Lege. 4. Sacrilegi. 6 & Sacrilegi. 9. ff. ad leg. jul. pecul.* Sunt & alia Furti aut 7. furti genera, ut plagium, de quo in *§. est & inter. 10. inf. de public. judic.* Remotio rerum mariti per uxorem, de qua *l. ult. in fin. C. de furt. & ff. tit. rer. amit.* Rapina, de qua *inf. tit. prox.* Abigeatus, quod est furtum gregis vel armenti, de quo

de quo est *tit. w. de abigens. l. 2. d. tit.* Est & Expilatio hereditatis quasi furtum. Nam propriè hereditatis aut rei hereditariæ non fit furtum *l. Hereditaria. 68. & 2. ll. seqq. ff. de furt. l. 1. ff. si is qui testam. lib. de quo est tit. w. expilata hereditatis.* Videatur & Cujac. de generib. furtorum *lib. 6. obs. cap. 2.*

Nam conceptum.] Imp. Cajum suum in hac divisione sequitur. Nam Paulus quatuor Furti genera; Manifestum, nec manifestum, conceptum & oblatum esse ait, *lib. 2. sent. l. Sed & si. 31. de furt. §. 1.* Gajus autem duo tantum facit *l. Furtorum. 2. ff. de furt.*

Sicut inferius.] In §. *conceptum furtum & §. seq.*

Manifestus fur.] Hæc sumpta sunt ex Ulp. *l. Fur. 3. & 2. ll. seqq. ff. de furt.* quibus continetur definitio furti sive furis manifesti, quæ definitio ita brevius concipienda est: *Fur manifestus est*, qui cū furto deprehensus fuerit quocunque loco, modò non in eo, quo fur rem perferre destinarit, nam deprehensio est nota manifesti furis, sive deprehensio facit manifestum, sive ea fiat in ipso furto, sive post furtum inter auferendum & asportandum, sive in ipso furti loco aut alibi, sive ab ipso domino, sive ab alio, tantum excipitur locus perferendo furto destinatus. Nam ibi si fur deprehendatur, jam non amplius manifestus, sed erit nec manifestus: Ita & Mallirius definit apud Agell. *d. cap. ult. & reliqui l. 1. 3. & 4. ll. seqq. l. Is qui. 34. & l. seq. ff. de furt. Paul. d. l. 31. §. manifestus.* Et ita hic Imp. Græci furem manifestum *ἐν τῷ φερόμενῳ* & Germani *Während Er hat* definiunt, qui deprehenditur in ipso facto, & ita veteres quoque Icti definebant: Furtum manifestum est quod deprehenditur dum fit ut Agell. *d. cap. ult.* sed factum extendebatur usque ad locum perlationis, sive ut eleganter Sabinus ait, faciendi finis est cum perlatum sit, quo fieri ceperat.

§. Conceptum.

EXponuntur hic breviter quatuor actiones furti hodiè Inusitatæ: Causa etiam, cur ex non amplius sint in usu, adjungitur his verbis. Cum enim requisito, id est, quia alix actiones nascuntur ex requisitione furti per lancem & licium, quæ questio quia hodiè desit, meritò & actiones inde natæ desierunt De his autem quatuor inusitatis actionibus furti concepti, id est, inventi, oblato, prohibiti & non exhibiti videatur & *Paul. d. tit. 31. & in fragm. vet. lictorum. tit. 7. & Theophil. hic.* Questio autem illa sollemnis per lancem & licium, de qua & Agell. *d. cap. ult. & lib. 16. cap. 10.* jam pridem abolita *d. cap. 10.* quæ & qualis fuerit, optimè mihi explicasse videntur Pithoeus *lib. 1. advers. cap. 3.*

& Hotom. *hic.*

Kkk

§. Pa-

§. *Furtum manifestum.*

QUod hic de pœna furti, idē & in l. De br., u. c. cod. & l. Falsus, u. ff. cod. & apud Agell. d. c. p. ult. & l. Furtum, u. d. verbo 388. Notanda est autem hęc differentia inter manifestum, & nec manifestum. Est & altera quod pœna & actio furti manifesti sit pœna, nec manifestum sit civilis sive legitima ex 12. tab. §. sunt autē. 4. ff. de noc. el. ver. & laro. *Constitutio lib. 3. ff. de i. c. 12.* Nam initio quidem manifesti quoq; furti pœna erat Civilis & corporalis, etiam capitalis, sed ea à Prætorē, ut nimia, moderata est ac mutata in pecuniariam, videatur Agell. d. c. ult. Tandem sub Imp̃p. pœna furti entius augeri cepit, adeo ut & corporalis interdum infligeretur, quā de re ita Ulpian. *frag. ver. 1. C. de i. c. 7.* pœna furti, inquit, non egreditur pœnam operis publici, quod si se telo defendant, humiliores pœna in metalli, honestiores vero Relegatione afficiendi sunt velerunt. Idem quoq; Ulp. indicat in d. *Lultr. ff. de furt. & item in l. 1. ff. de fur. baln.* Sic & Orosius lib. 4. Furtum, inquit, ne leges quidem nisi multa pecuniaria, vel ad summum exilii circa quemlibet hominum vindicandum censuerunt. Ut autem primis temporibus & antiquissimo jure 12. tab. furtum erat capitale, quod & Servius testatur, lib. 1. *Aeneid.* ita & postremis temporibus demum capitale esse cepit, ex Constitut. ut putat Frider. II. quā de re disputatur hodie à Jctis & Theologis, an pœna furti capitalis esse debeat, videatur Bucerus lib. 2. *Reg. Chr. ff. cap. 29.*

Tam ex servi.] Ideo pertinet quod olim hujus pœna gravior erat in servo, quā in homine libero, ut apud Agell. lib. 11. cap. ult.

§. *Furtum autem fit non solum.*

AIT furtum non tantum fieri a motione sive ablatione rei, sed sola contrectatione. Ratio dubitandi, quia furtum à ferendo sive asportando & amovendo dicitur, ut *supr. d.* quā causā quoque est cur fundi aut rei immobilis non fiat furtum l. *Verum est. 25. ff. de furt. sed ut sup. d.* in definitione, Contrectatio est furti nota, quā contrectatio factum in se continet. Non enim nudo animo aut verbis, aut scriptura furtum fit, l. *Si quis uxor. 52. §. neq; verbo. 19. ff. cod.*

Invito domino contrectat.] Dictum est *sup.* in definitione furti, id planè esse necessarium & contineri his verbis. *contrectatio fraudulosa.* Nam contra qui rem alienam voluntate Domini contrectat vel aufert, non facit furtum, adeo etiam si putet se id facere invito domino, ut hīc in *versic. placuit tamen & vers. seq. l. Inter omnes, 46. §. recte, 7. & §. seq. l. Falsus. 43. l. Qui vās 48. §. qui ex voluntate. 2. & §. siego. 4. h. tit. l. ult. ff. de cond. indeb. l. Si quis. 20. C. de furt.*

de furt. Putat Alc. lib. 1. diffut. cap. 10. h. ec verba Invito domino. ad definitionē furti non esse necessaria. quia, inquit, furtum etiam fiat volente domino d. l. 46 § recte 7 & § si q. ubi dicitur, furtum esse, etiam si putet quis se rem contrectare invito domino, cum tamen dominus revera vellet, atq; ibi furtum fit volente licet domino. Respondet Alc. Steph. Forcatulus professor Tholosan. in Necyomantia dial. 29. id inde esse, quod dominus non possit impedire sua voluntate, quo minus furis sit, qui furandi animum habet. Nec obstat, quod hic dicitur, in vers. etiam si credat, ubi dicitur furtum non fieri, si volente domino fiat. Id enim speciale est in re commodata vel deposita, ut quia in his initium est bonum, non tam facile furtum præsumatur, quam in aliis casibus quorum initium est malum. Id autem adjiciendum, quamvis priore casu si ve eo, cujus initium est malum, furtum fiat, domino tamen non datur furti actio, quia ejus nihil interest, si ve quia volenti non fiat injuria, d. §. recte, & §. sequent.

§. Itaq; si quis creditor.

TRia sunt exempla ejus, quod modo dictum furtum non tantum ablatione, sed etiam contrectatione fieri, ut fit in re pignolata, deposita & commodata, de quibus latius in l. Qui jument. 1. 20. f. Qui v. 13, 4. § Qui ex. 2. l. Si pignore 54 l. Si quis 59 & l. Qui re. 76. h. t. ff. De pignore & Deposito, notum est neq; depositarii re deposita neq; creditorem re pignolata (nisi aliter convenit) uti posse l. 1. C. de distract. pign. l. Si ea lege, 17. C. de usur. Quod ad commodatum attinet, datur quidem id ob usum, sed certum, ut d. sup. in definit. commodati § item us cui, quib. mod. re contr. obl. Sed hunc certum ac definitum usum excedens, facit furtum usus.

Quod veteres scripserunt.] Videatur Agell. lib. 7. c. 16. & Valer. lib. 8. c. 2. in fin. & d. l. jument. 2.

Quia furtum sine animo.] Quæ causa quoque est, cur Impubes non faciat furtum nisi proximus pubertati l. Impuberem, 13 ff. h. tit. §. pen. inf. h. t. Quod hic de furto, idem & in omnibus delictis locum habet, quæ non nisi voluntate aut dolo ma' o fiunt, l. Impuberem 22. de leg. Corn. de fals. l. In egi. 7. ff. ad l. Corn. de fals. l. Qui injuria 53 ff. de furt.

Sed et si credat.] Hic versus jam sup. expositus ad verba Invito domino &c.

Unde illud quæsitum.] Quæstio si ve controversia veterum Jctorum decisa ab Imp. Justin hic exponitur, quæ extat in l. Si quis, 20. C. de furt. Et hoc ait quod ait, per nostram decisionem Nam ut alias dictum, Constitutiones quinquaginta Justinian. quibus controversiæ veterum

Jctorum dirimuntur, ab ipso dicuntur Decisiones.

§. Interdum etiam.

Observandum, quatuor hinc singularia & velut exceptiones, atq; adeo explicationes definitionis furti exponi. I. *§ furtum, sup. in quæst. § furti autem actio, inf.* I. est quo d. furtum fieri non tantum a motione, sed etiam a contræctione. II. hic exponitur, quo dicitur interdum liberorum hominum fieri furtum; Nam generaliter hominis liberi non fit furtum. Quid ita? quia ejus rei demum furtum est, quæ est aliena, siue quæ in alterius est dominio aut jure, ut d. *sup. in defunct.* Et Paul. lib. 2. *sent. tit. 21.* At libera persona nullius est in dominio §. 1. *sup. de inutil. stip.* Excipiuntur tamen liberi nostri in potestate, qui velut in dominio nostro habentur l. 1. § 1. ff. *de rei vindicat.* Et proinde ut eorum vindicatio est quædam, ita & furtum. Furti autem actionem hujus non mater, sed pater habet l. *Eum qui. 14. §. si filius. 13. l. Mater. 38 § 1 ff. de jure.* Ratio differentiarum est, quia fæminæ liberos in potestate non habent § *fæminæ. 10. sup. de adopt.*

§. Aliquando.

Tertia velut exceptio à definitione furti. Nam generaliter furtum non est rei suæ, sed alienæ lib. 2. *sent. Paul. tit. 31.* Contra tamen dominus rei suæ furtum facit quibusdam casibus, unus hinc exponitur, ut si debitor creditori suam rem pignoratam subtraxerit; alius est si dominus rem suam alteri commodatam surripiat, l. *Si debitor. 79. l. Creditor. 15. §. 1. l. Si quis rem. 59. ff. h. t.* Ratio autem hujus exceptionis est, quia furtum fiat non tantum rei ipsius, id est, proprietatis, sed etiam possessionis, ususfruct. vel alterius juris, quod est d. in definitione l. *Itaque. 12. §. sed et si. 2. l. In actione. 19. l. Si debitor. 79. ff. hoc tit.*

§. Interdum quoque furti.

Et hoc singulare est ut furti teneatur, qui non fecit furtum, cum generaliter is teneatur actione furti, qui furtum commisit. Oritur enim hæc ipsa actio ex furto & hac in re, ut & in aliis quibusdam, differt actio furti à condictione furtiva, de qua §. *ult. inf. h. tit.* Quod conditio tantum detur contra ipsum furem, siue contra eum qui ipse furtum fecit l. *Ex furtiva. 5. ff. de condict. furt.* Actio furti detur etiam contra eum, qui furtum ipse non fecit, ut est is cujus ope & consilio furtum factum est. Videtur autem olim hujus actionis furti, quæ datur contra eum, cujus ope & consilio furtum factum est, specialis formula fuisse hæc; Ope, consilio tuo, furtum factum fuisse ajo, ut hæc actio esset certa quædam species actionis furti, ut indicat

Cic.

Cic. lib. 3. de nat. Deorum. Dicunt autem veteres conjunctè ope consilio, & intelligant disjunctè, ut teneatur tam is qui opem tulit, quam qui consilium dedit. *l. 5. pe. 53. ff. de V. sign.* Quanquam qui opem fert semper mali quoque est consilii, id est, malò animo sive animo furandi, nam delicti sine aucti propositione non fiunt. *l. Fugitivus. 225 ff. de V. sign.* Consilium autem qui dat, si tantum dedit consilium, tum demum furti tenetur, si furtum etiam sequatur, quia furtum non verbis sed facto committitur ut *hic vers. certe l. Qui servo. 36. § 1. & l. Item Pomponius. 2. l. Si quis. 52. § neque verbo. 19. ff. de furt.* Id quoque notandum eum cujus ope consilio sit furtum, nunquam nisi in duplum tenetur instar furis nec manifesti, unde fieri potest, ut ex eodem furto duo teneantur furti, unus in quadruplum ut fur ipse deprehensus, alter qui opem tulit in duplum. *l. ult. C. de noxal. act.*

Ut alius eos raperet.] Id diligenter notandum, nam si excussit non hac de causa sed per lasciviam tantum, vel alius tamen rapuit, & datur actio in factum non furti, vel nemo rapuit ut si nummi vel pecunia in flumen decidunt excutiendo datur actio de dolo. *l. In furti 50. l. Si quis 52. § si quis asinum. 20. in fin. ff. de furt.* Et hoc est quod ait mox. *Sed si quid eorum per lasciviam, &c.*

De eo qui panno rubro.] Tauros & boves rubro colore territari & expavescere scribit Seneca *lib. 3. de ira* & eleganter Ovid. *lib. 12. Metam.*

Haud secus exarsit quam circo taurus aperto.

Et subtiliter *Cic. lib. 2. de divinat.* ubi de Julii Caesaris hostia.

In factum actio dari.] Notandum generaliter actionum ex delicto vel q. esse subsidia quædam in jure, quæ dicuntur actiones in factum à prætoribus introductæ, ne delicta maneant impunita, de quib. videatur, breviter tamen, Contius *lib. 1. disput. in fin. & hic l. Si is qui 66. § si tu Titium. 4. ff. h. t.*

Sciens cujus rei.] Semper enim dolus furti adjuvandi requiritur *l. Si quis perferendum. 35. & d. § si tu Titium ff. h. t.*

Non tenetur.] Scilicet si furtum nullum sit secutum ex consilio ut supra dictum.

§. Hi qui in parentum.

Est elegans casus, quo fur ipse non tenetur furti, & non fur tenetur, ut filiusfam. patri rem surripiat, ope consilio alterius. *Qui servo 36. l. Si quis uxori 52. ff. de furt.*

Furtum quidem faciunt.] Quia res paterna non est proprie filiorum, ut res filii est patris, etsi quodammodo liberi etiam rerum paternarum dominiceantur. *l. In suis. 11. ff. de lib. & post.*

Nec ob id ab illo.] De hoc d. sup. rem furtivam usucapi non posse §. furtiva. 2. de usucap. l. Quamvis, 84. ff. de furt.

Furti autem actio] De actione furti, cui ea datur, hic usque ad §. *pen.* exponitur. Et ait imp. illam ei dari cujus interest, rem non esse iur reptam. Quia in re differt actio furti à conditione furtiva: nam ea soli domino datur, *l. 1. ff. de condict. furt. l. Eum qui. 1. § non solum 15 l. Mater. 3. §. 1. ff. de furt.* Hec autem actio datur etiam quasi domino, id est, ei cujus interest, ut creditori, fulloni, sive conductori, bonæ fidei possessori & commodatario. Nam de his quatuor hic exponitur, idem est & in fructuario *l. Inter omnes. 46. § si servus 1.* idem & in Colonol. *Eum qui. 14. § Preterea. 2 l. Si apes. 26 ff h. tit.* Tutori tamē aut Curatori non datur *l. Is cui. 15 § ff. h. t.* De hoc autem juris præcepto actionem furti dari ei, cujus interest, scilicet ex honesta causa, videatur *l. Cuius. 10. & seq. l. Eum qui. 14 l. Interdum. 49. l. Fullo. 82. ff. h. t. l. ult. C. eod.* Et hoc est quod ait, licet dominus non sit, quasi diceret, aliud est in conditione.

Itaque nec domino] *l. Itaq. 12. ff. h. t.*

§. Unde constat.

QUatuor exempla non dominorum exponuntur, ut *sup. d. l.* est de Creditore cui pignus eripitur, auferitur de quo *in d. l. Itaq. 12. ff. eod. l. Creditors. 15. l. Creditori 17 d. t.*

Quia expedit.] Est enim plus cautionis in rem quam in personam *l. Plus cautionis. 15. ff. de R. l.*

Ut quam vis.] Ratio est, quia utilius est creditori pignus tenere, quam persequi.

§. Item si fullo.

ALterum exemplum de fullone & sarcinatore, de quo & *in l. Itaq. 12. l. Qui vas 43. ff. h. t.* ideinque in quolibet conductori dicitur *l. 58. ff. h. t.*

Sed & bonæ fidei.] Tertium exemplū est de bonæ fidei emptore, de quo & *in l. Furti. 74. ff. eod.* Huic similes sunt fructuarius & colonus §. *si quis a non domino. 35 de rer. divis.* Quare & his actio furti datur non domino, ut *sup. d. l. Inter. 46. § si servus 1. & l. Si apes. 2.* Planè malæ fidei emptori actio furti non datur; ne, ad enim de improbitate sua actionem consequitur, inquit Ulp. *in d. l. Itaq. 12. §. Sed furti 1 ff. h. t.*

Omni modo competit.] Notanda est particula *Omnimodo*. Vult enim Imp. b. f. emptori ut & creditori actionē furti dari, sive solvendo fuerint sive non, ut fulloni sive sarcinatori non aliter datur, quam si sint solvendo, idemque in Commodatario olim obtinebat, quod est quartum exemplum, de quo *l. f. in vers quod de fulloni & c.* Eadēque distinctio est in caupone & magistro navis, ut illis datur actio furti si sint solvendo, aliter non datur. *d. l. in si h. t.*

Ratio

Ratio autem huiusmodi actionis hinc apparet: non tam / de rebus, ut
elegantius illis qui non habet, quod perdat, eius periculo talis est. *l. si quis
12. l. si quis 13. m. 1. §. si quis 14. ff. de rei.*

Eadem & ad eumdem [Quod] tam exemplum est de Commodato, si-
ve de re commodata furtiva Commodatario, ubi fit actio, cui datur actio
furti Commodatarii Commodatario est daturque actio furti res commoda-
ta ab ipso domino sit furtiva, an ab alio. Nam si a domino tum actio furti
nulla est nisi hoc casu quo Commodatarius in rem commodatam aliquid im-
penderit, & datur Commodatario, cuius interest propter impensas. *l. Cre-
ditor 1. §. 1. l. si quis 13. ff. de rei. l. Qui impens. 13. §. 1. l. Eum qui 14. §. idem Pomp.
9. §. 1. l. 1. & hic nihil est mutatum a rebus res est furtiva; hic distat Jus vetus
a novo. Nam Jure veteri datur Commodatario, si sit solvendo ut *hic §. 1. ult.*
in pr. *C. de Jure novo*. i ex Constit. Justinian. *l. 1. §. 1. ult.* datur nunc domino,
nunc commodatario, prout distinguitur in *l. 1. ult.* cuius summa hic exponi-
tur.*

Eadem definitione 1 Hoc dicit propterea quia olim Commodatario da-
batur actio furti, si erat solvendo, in solidum, si ex parte, dubitabatur *l. 1. Cre-
ditor 13. m. §. pr. h. ut.* sed hodie, inquit Imp. quod modo dictum ex natura co-
stitutione obtinet, si solvendo sit Commodatarius in solidum, si in parte,

§. Sed is apud quem.

Aut Depositorio non dari actionem furti, sed domino si-
ve deponenti. Ratio est, quia Depositor non interest. Quid ita? quia Dolum tantum
præstat, non custodiā rei depositæ, ideoque non tenetur rei depositæ fur-
repta nomine §. 1. *sup. Quib. mod. re contr. obl. l. Eum qui 14. §. 1. §. 1. autem 3. ff. cod.*

§. In summa.

Aut Impuberem non furtum facere, nec furti actione teneri, nisi proxi-
mus sit pubertati, de quo in §. *pupillus. 9. sup. de inutil. stip.* Ratio est, quia
furtum ex affectu furandi & dolo malo fiat, qui non cadit in Impube-
rem *l. Impuberem 23. §. 1. ff. cod. l. 4. §. Qui in tutore. 25. ff. de except. doli mali.*
Sed hodie quia poena est capitalis, quæri potest: An impubes pubertati pro-
ximus furca suspendi possit? puto non posse. Nam ex 12. *tab.* impuberes ma-
gistratus arbitratu verberabantur & noxam sarciebant, id est, duplum præ-
stabant teste Agellio *lib. 11. cap. ult. Videatur & l. 1. §. impubes. 32. l. Excipiuntur
24. ff. de Scto. Syllan.*

§. Furti.

§. Furti.

A It imp. Actionem furti tantum pœnæ persequendæ comparatam esse live esse eam mere pœnalem, qua in re differt ab actione *ut bon. raptorum*, quæ est mixta partim pœnæ, partim rei persecutoria. Itaque duplum hîc & quadruplum in actione manifesti totum est pœna. Nam quod ad ipsam rem attinet recuperandam, alias habet actiones dominus, vindicationem & condictioem furtivam, ut latius explicatur, in §. *Ex malef. 11. 18. vers. pœnam. inf. de act. l. Si pignore, 54. §. cum furti, 2. ff. de furt. l. Si profure, 7. §. furti, 1. ff. de condict. furti: Vel indebiti, d. §. 18. & sic itaq., 14. de act. inf.*

Habet dominus.] Recte dominus. Nam hæ duæ actiones vindictio & condictio furtiva dantur domino tantum, cum actio furti detur etiam non domino *ut sup. d. l. In rem, 23. ff. de rei vind. §. 1. & §. sic itaq., 14. inf. de act. l. 1. ff. de condict. furti.*

Sed rei vindictio.] Differentiæ duæ inter actionem furti & has duas alias, modo sunt expositæ. I. quod hæ sint rei persecutoriæ, illa pœnalis. II. quod hæ dantur dominio, illa ei cuius interest. His autem verbis exponitur differentia inter has duas, quod rei vindictio semper detur contra possidentem, condictio detur etiam contra non possidentem. Differentiæ huius ratio hæc est, quia vindictio est in rem, condictio in personam *d. §. 1. & d. §. sic itaq., & §. appellamus 15. inf. de act. at notum est actiones in rem dari contra possessorem, actiones in personam etiam contra non possidentem d. §. 1. inf. de actio. l. Actionū. 25. ff. de oblig. action.* Quid itaq; quia illæ rem, hæ personam persequuntur.

Heredemve eius.] Hoc verbo indicatur & tertia differentia inter actionem furti & has duas, quod hæ dentur etiam contra heredem furis, illæ non item *§. non autem. 1. inf. de perpet. & temp. act.*

De Vi bonorum Raptorum, Tit. II.

Ratio ordinis est perspicua, quia rapina est quædam species furti, *de quo inf. ult. huius t. r.*

Tenetur quidem etiam.] Idem ait *l. 1. ff. eod. & l. 2. §. ceterū. 10. d. 1. r.* Quæritur autem an teneatur furti manifesti an nec manifesti? Vulgo ajunt nec manifesti, *ex d. l. 1.* Hoc om. hîc ait etiam manifesti, & maxime manifesti, quia non clam, sed aperte furetur: puto tamen prius esse verius, tum quia lex tantum nec manifesti meminerit, tum quia qui vi rapit, non facile deprehendatur, quæ deprehensio ad furtum manifestum est necessaria. Idem confirmatur *inf. hic in vers. quadruplum autem.* Notandum autem raptorem non hac tantum actione, vi bonorum raptorum, sed etiam actione furti nec manifesti,

manifesti. & hoc amplius actione quod metus causa, quæ actiones omnes sunt private, teneri, tenetur & quidem iudicio publico ex lege Julia de vi, de quo inf. §. item lex Julia de vi. §. de publ. iud. l. Prator. 2. §. 1. ff. hoc tit. Quin & interdicto unde vi tenetur, de quo in §. recuperanda. 6. inf. de interd. sunt & aliæ pœnæ ex constitutionibus contra raptorem, de quib. non nihil infr. §. quia tamen, versicul. sed ne tum talia. Notandum quoque Raptorem esse duplicem, unum rerum de quo hic, quod delictum rapina dicitur; alterum personarum, quod vel plagium, vel raptus si matrimonii causa fiat, de quo est tit. C. de rapt. lib. 9. Rapina autem subdividitur item trifariâ, vel enim est rerum mobiliû, quæ propriè Rapina, vel soli, quæ propriè Invasio dicitur, §. quia tamen vers. quod non solum, inf. h. tit. l. Si quando, 9. C. unde vi, & c.

Ideoquæ rectè dictum] Quia proverbium indicat, Raptorem esse furem improbum, sive improbiorem, l. Prator 2. §. ceterû, 10. ff. eod. l. item si, 14. §. qui vim. 12. ff. quod metus causa. Hereditatis quoq; Expilator dicitur fur improbius, in l. Si te, 12. C. ex quib. caus. infam.

Sed tamen propriam.] Quæri potest, cum raptor teneatur actione furti & aliis, quid opus fuerit hac actione vi bon. raptorû, cur, inquâ, l. raptor eam introduxit, ut videtur, nō necessariam? Respondendum idè factû, tum, ut vis, quæ maximè Juri est cōtraria, magis coerceatur sive ut loquitur JC. ut innotescat Prætoris curam gerere reprimendæ improbitatis, l. 1. ff. nautæ, campan. stabular. tum quia ea quæ notabiliter fiunt, nisi specialiter notentur, videntur q. neglecta l. item apud, 15. §. ait prator 26. ff. de injur.

Intra annum quadrupli] Idè ait & l. Prator §. in hac actione. 13. & l. Prator. 4. §. si quis adventu, 6. in fin. ff. eod. Ratio est, quia actiones prætoris pœnales sunt annuæ, l. In honorarius, 55. ff. de obl. & act. de quo & inf. in tit. de perpet. & rem. act.

Etiam si quis unam rem.] Dubitandi ratio est ex tit. sive actione ipsa vi bon. rapt. Bonorum enim nomine nō unares sed multe continentur, ut sit in bonorum possessione, in bon. collatione, l. Bonorum. 208. ff. de verb. sig. sed ut verbo liberorum etiam unus filius continetur, l. Non est, 148. & l. seq. ff. de V. S. Ita & hic bonorum nomine etiam unares licet minima intelligitur. Quid ita? quia hic non tam rerum quàm rapinæ sive delicti habetur ratio.

Quadruplum.] Pœna hujus actionis, quæ est intra annum quadrupli, exponitur quemadmodum sit intelligenda, & ait quadruplum hic non esse tantum pœnam, sed in eo & rem contineri ut revera pœna sit tripli, ideoquæ hæc actio mixta dicitur, §. vi autem bonorum, 19. inf. de act. quæ in re differt hæc actio ab actione furti, quæ est merè pœnalis. Ergo dicet aliquis, pœna furti est gravior hac actione, quia in illa pœna est quadrupli, in hac est tripli, quod tamen ridiculum sit, cum rapina gravius sit delictum quam furtum? quomodo disputat & JC. in l. 1. ff. de pub. & rectig. Respondendum in hac actione pœnam

LII

semper

semper esse tripli, siue comprehendatur raptū siue nō in actione furti pœnā plerunq; esse dupli, quia furtū fere clam fiat, & de nec manifesto intelligatur, sunt & alia contra raptorē judicia & pœnæ quæ tamen non sunt contra furem, ut iudicium publicum ex lege Julia de vi, In-erdictum unde vi quod pertinet & l. Si quis in tantam. 7. C. unde vi.

§. Quia tamen.

Legendum. Quia tamen competit hac actio, si dolo malo quis rapuerit, qui aliquo errore inductus rem suam esse putat, & imprudens eo animo rapuit &c. sic enim hæc rectè emendarunt ex vet. libb. Cujac. Contius & Rustardus, sic & habet Theoph. Ait Imp. hanc actionem non dari, nisi ad sit dolus, l. Prætor. 2. §. hanc actione, 18. & §. doli, 8. ff. eod. Quod commune est & furti & omnium delictorum ut sup. d. §. pen. tit. prox. ideoque nec impubes hac actione tenetur, d. l. 2. §. vi bonorum. 19. ff. h. tit.

Qui aliquo errore ductus] Observandum nemini licere etiam domino rem suam à possessore per vim auferre: Id enim per magistratū aut iudicem faciendum, ne occasio sit majoris tumultus faciendi, inquit Paul., l. Non est singulis, 176. de R. l. eamq; ob causam maximè interdicta sunt instituta, §. recuperanda, 6. inf. De interd. Cic præclare pro Cecin. An autem & quando privata auctoritate suam cuiq; rem auferre liceat, aut manum injicere in debetore meruditè explicat Joan. Vaud. lib. 1. quæst. &c.

Sed ne dum talia] Ait Imp. novis Principum constitutionib. graviores pœnas in raptores esse constitutas, quæ constitutiones exant fere sub. tit. C. unde vi, ex quib. una præter cæteras est celebrior, cujus sententia & hic d. §. recuperanda. 6. exponitur, de qua breviter Cujac. ad l. Extrat, 13. ff. quod met. caus. & prolixè Jacob. Menoch. in tractat. de Recup. posses. remedio. 7.

Sed etiam in invasionibus] De distinctione Invasionis & Rapinæ d. sup.

§. Sanè in hac actione.

Cui detur hæc actio hic exponitur, ut de furto in §. furti autem actio, 13. sup. tit. prox. & breviter, ut actio furti, ita & hæc actio vi bon. rapt. ei datur cujus interest, etiam non domino, & hoc est quod ait, non spectatur, (sic enim legendum ex l. Prætor. 2. §. in hac actione, 22. non utiq; spectamus) an res in bonis Actoris sit necne, id est in dominio nec ne, quare datur & conductori & commodatario & fructuario, & bonæ fidei possessori &c. ut sup. latius d. de actione furti.

Nam siue in bonis] Notanda est hæc differentia inter In bonis esse, & ex bonis, quod in bonis esse sit in dominio esse, ex bonis esse dicatur res quæ vel tenemus vel possidemus, quæ differentia sumpta est ex d. l. 2. §. in hac actione.

actio, 22. quam nusquam alibi puto reperiri. Nam alias ex bonis idem est quod in bonis, ubi contrarium extra bona. *l. i. D. de usufr. & usu leg.* Ut in patrimonio & extra patrimonium, *instit. tit. de rer. divis.* Observandum autem in bonis trifariam in Jure accipi *l. latissimè*, ut etiam hoc ex bonis contineatur, id est, ut in bonis dicatur res, quæ à nobis quocumque jure tenetur aut possidetur, *l. i. §. Hæc actio. 10. ff. si is qui test. lib. 1. l. Angustius de ea tantum re, quæ vel jure domini, vel usufr.* Emphyteuseos, feudum vel bona fide à nobis possidetur, *l. Bonorum, 49 §. 1. ff. de V. sig. III.* Angustissimè, ut res in bonis dicatur ea tantum, quæ est in dominio *d. l. i. §. hæc actio, 10. ff. si is qui test. lib.* Erat olim & quartus modus, quo non omnes res nostri domini, sed ea tantum, cujus dominium non erat ex Jure Quiritum, in bonis esse dicebatur, & distinguebatur dominium in bonis à dominio ex jure Quiritum *Ulp. ex lib. Reg. tit. §. 1. in bonis, quæ de re dictum & sup. §. ult. de Libertin. ubi Theophil.*

Quare si locata] Hæc facis explicata sunt *§. furtum autem, 6. tit. prox.*

Sive deposita] Depositario quia dolum tantum præstat, ideoque res ejus non periculo nec furti datur actio, nec est vi boni raptorum, nisi aliter conveniret, puta ut non tantum dolum, sed etiam custodiam sive culpam præstet, quo casu, quia res ejus est periculo, sive quia ejus jam interest, utraq; ei datur actio *l. Eum, qui, 14 §. 15 autem, 3. ff. de furt. l. 2. §. in hac, 22. ff. de vi bon. rapt.*

Vel quod aliud jus] Ut usum, ut Emphyteusim, ut superficiem &c.

Sed illud solum] Puta usum, possessionem, Emphyteusim, &c. sive jus in rem.

De Lege Aquilia. Titulus. III

Odinis ratio est, quia ut priora duo, furtum & rapina, ita & hoc delictum est de Rebus. Nam Injuria, quod est quartum potius, ad famam aut corpus nostrum pertinet. Hæc autem lex, quæ propriè tamen est plebiscitum *l. i. ff. eod.* incertum est, quando & à quo sit lata & quot ejus fuerint capita. Solè enim unius legis 20. 50. 100. esse capita. Auctor legis dicitur Aquilius Tribunus plebis, *§. illud palam est, in fi. inf. h. tit. l. 1. ff. eod. Novel. 17.* Sed is Aquilius qui fuerit, quaeritur? Putant quidam esse Aquilium Gallum à quo stipulatio Aquiliana nomen habet, *ut sup. d. §. item per acceptilationem. 1. Quib. mod. toll. obl. sed falluntur.* Nam hujus l. sit mentio apud veteres lictos Brutum & Q. Mutium, *l. Si putator, 31. l. Quintus, 39. h. tit.* qui duo Aquilio fuerunt antiquiores, maxime Brutus *l. 2. §. post hos fuerit, 39. & §. seq. ff. de orig. iur.* Quare & hoc intelligitur, hanc legem esse perveterem (circiter 200. annis

ante Christum) ut ferè etiam omnes leges quæ dicuntur de jur. civ. ut Furia, Voconia, &c. Reperitur & in Cicerone mentio legis Aquiliæ. Scimus enim est in Bruto, cum à Lucio Sabellio multam L. Aquiliæ de Justitia petivisset. Sed locus hic perspicuè est mendosus; quare pro his verbis, *de justitia*, posuerunt alii *de injuria*, non minus mendose. Nam differentia non est de injuria, sed de damno per injuriam, id est, culpam dato, puto hæc verba Aquilia de justitia esse delenda. Est enim absolute dictum, Multam lege petere, id est, judicio publico, putarunt huic verbo lege addendum Aquilia, ut in Topic. Ciceronis cum *lex assiduo*, &c. id est, lex 12. tabul. per excellentiam illi addiderunt L. Ælia Sætia; ut in plerisque libris editis, quamvis in melioribus id in Top. jam sit emendatum, in Bruto non item. Capita autem hujus L. Aquiliæ tria tantum in jure nostro commemorantur, 1. 2. 3. ut hic initio & §. caput secundum, inf. & §. capite tertio, inf. l. Lege 2. l. Si servus servum, 27. §. Hujus 4. ff. eod. Fuerunt tamen & alia, ut unum de Inficiatione de quo jam dictum sup. §. ult. de obl. qua ex contr.

Damni injuriæ.] Utrumque est usitatum, damni injuriæ, & damni injuria, sed hoc elegantius & verius videtur, quo & oratores Cicero, Quintilianus & alii utuntur. Est autem damni injuria præcisè dictum pro damno dato per injuriam, &c.

Constituitur per.] Ex eo notandum, hanc actionem esse civilem, ut de obligationibus est d. sup. init. tit. de oblig. & inf. de act. init. tit. de perpet. & temp. act. & §. sed ista 3. inf. de act.

Cujus primo capite.] Verba ipsa legis hæc sunt: *qui servum servamve alienum alienamve quadrupedemve pecudem injuria occiderit, quanti id in eo anno plurimi fuit, tantum dari domino damnas esto.* Hoc loco sententia est expressa, ipsis etiam verbis magna ex parte conservatis. Hæc autem verba mox ordine explicantur, non tamen omnia, sed hæc tria duntaxat quadrupedem pecudem injuria & quanti ea res in eo anno plurimi fuerit, quare nos breviter reliqua explicemus.

Alienum hominem.] Id est, servum aut servam. Apparet autem servus ex æquari quadrupedes in hac lege, ut & ait Cajus in l. Lege. 2. §. Ut. 2. ff. h. t. De quo & Aristoteles 1. Polit. Rectè autem servum sive hominem. Nam ad liberum hominem hæc l. propriè non pertinet, l. Liber homo, 13. ff. hoc. t. quia nō est in dominio neq; suo neq; alterius, d. l. Liber homo, 13. & l. 1. §. & generaliter. 15. ff. de vent. in poss. §. mitt. Quare ob liberum hominem occisum non datur actio l. Aquiliæ, sed est judicium publicum ex l. Cornelia de Sicariis ob vulneratum tantum datur ipsi vulnerato hæc quoq; actio, sed utilis tantum d. l. Liber homo 13. de qua utili actione inf. §. ult. h. t.

Alienūve.] Nam qui suum ipse servum occidit, id est, qui sibi ipsi damnum dat, damnum sentire non videtur.

Qua.

Quadrupedem quæ pecudum numero sit] De hoc ipse Imp. ut & de tribus seqq.

Occiderit.] Ut gladio, fuste, lapide, aut alio telo, aut præcipitarit, aut venenum dederit. Nam hæc actio non aliter competit, nisi manu quis sua occidat. Quod si causam tantum quis credis præbeat, ut si pecus alterius quis includat, ut tandem fame pereat, non competit propriè hæc actio, sed tantum utilis dabitur, §. *ult. inf. b. r.* Quod si læserit tantum aut vulnerarit, iam hoc non ad primum, sed ad tertium caput hujus l. pertinet, de quo *inf. §. capite tertio.*

Domino.] Hinc notandum, hanc actionem dari domino, siue ut ipsa llocuta videtur Hero, l. *Item, 11. §. legu, 6. & l. Ob id 43. ff. b. r.* Quare nō ut priores furti, & vi bon. raptorum: ita & hæc dabitur creditori, bonæ fidei emptori commodatario, fructuario nisi utilis tantum, & quibusdam actio in factum, d. l. *Item Mela, 11. §. sine eo, 7. & 9. ff. seqq. ff. b. r.*

§. Quod autem non præcise.

Hoc loco jam verba hîc Imp. interpretatur, & primò illud Quadrupedemve pecudem. Exponit autem cur additum sit pecudem, ut intelligatur hoc capite primò tantum agi de iis animalibus quæ gregatim pascuntur, quæ propriè pecudes dicuntur, ut sup. diximus, §. *in pecudum, 27. de rer. divis.* Nam de aliis quæ non sunt pecudum numero, ut sunt feræ omnes, canes, agitur tertio cap. de quo in §. *capite.* Est enim majus damnum amittere pecudem, quam non pecudem. Aliud est in actione si quadrupes pauper: quæ actio est ex l. *12. tab. ubi præcisè siue simpliciter, si quadrupes pauperiem, inf. lib. 4. tit. 9.* At hic si alienam quadrupedem pecudem.

De suis quoque.] Fuit tamen dubitatum fortasse, quia pecudes gramine pascantur, suis glandibus & alio pabulo, ut indicat Cajus, l. *2. §. 2. ff. cod. unde hæc sumpta, ubi ait Elephantos & Camelos esse quasi mixtos, & idè, inquit, primo quoque capite continentur.*

Sic denique & Homerus] Lib. 13. ubi Ulysses monet Minerva ut Eumæum subulcum veterem prius conveniat, quàm domum ingrediatur.

§. Injuria autem occidere.

Hic verbum injuriæ latè explicatur, idq; meritò. Nam & ipsum delictum damnū injuria dicitur, & actio damni injuria. Et ubi nulla est injuria, ibi huic actioni nō est locus. Injuriæ autem verbū multas habet notiones, de quib. *inf. tit. proxim.* Ex iis una huc pertinet, qua injuria idem est quod culpa. Ulpian. ita damnū injuria interpretatur, quod nō jure factum est hoc est contra Jus, id est, culpā, l. *Sed etsi. §. §. Injuriam. 1. ff. h. tit. l. 1. §. Si plures. 2. ff. si*

LII §

fam

fam fur. fecit dic. Ideoque hic & in Pand. culpa semper fit mentio, de qua culpa & in *§. illud palam est.* Nam hoc verbum Injuriae live Culpa tam ad primum quam ad secundum caput pertinet. Id generaliter nunc tenendum hac actione teneri eum tantum, qui culpa damnum dederit, alios non item, ut est furiosus, ut est infans, ut belecæ, & res inanimæ d. l. *Sed et si §. §. & ideo. 2. ff. eod. l. 1. §. Ait Prator. 3. ff. si quadr. paup. fec. dic.*

Qui latronem occiderit.] Aliquot exemplis docet Imp. quibus damnum detur vel culpa vel sine culpa, id est, quibus hæc actione quis teneatur, quibus non. Primum est de eo, qui latronem occiderit, idemque est de eo qui cum aliter se tueri non posset, vim vi defenderit, quod omnia jura permittunt inquit Paul. l. *Scientiam. 45 §. ult. l. Itaq. 4. & l. Sed et si. 5. l. Si ex plagis. 52. §. 1. ff. h. tit. Paul. lib. 5. sent. tit. 2. & l. 1 §. ult. ff. ad l. Corn. de sicar.* Ex hoc autem exemplo id quoque generaliter sumi potest, hanc actionem non dari propter damnum jure datum, l. *Nemo damnum, 151 ff. de R. I.*

Utique si aliter.] Hæc clausula eo pertinet ut facta cædes intelligatur facta non ultionis, sed tuitionis ac defensionis causa & ut cædes sit extra culpam ac poenam planè necessarium est l. *Sed et si §. 5 & l. Scientiam. 45 §. ult. & l. Si ex plagis 52. §. 1. ff. h. tit. vulgo DD. vocant Inculpatam tutelam de qua ad l. V. vim, 33. ff. de iust. & jur.*

§. Acne is quidem.

Notandum ex damno casu dato cessare actionem L. Aquiliae. *Si ex plagis. 52. §. ult. ff. eod. l. 1. §. divus. 3. ff. ad legem Cornel. de sicar. l. Eum qui §. 5 & d. tit.* quo pertinet vetus exceptio, live ut eleganter Cicero: Aries si celum manu fugit magis quam jecit, ut Cic. in *Top. & lib. 1 de Oratore.*

Nam alioqui.] Vult Imper. hac lege non tantum dolum sed etiam culpam puniri de quo inf. in *§. illud palam est*, quare hæc phrasis inveta est pro ea non minus ex culpa quam ex dolo, quo loquendi in verso genere & aliàs utuntur J. Cti, ut rectè monuit Cujac. l. *Iuris gent. 7. §. Ait Prator. 7. ff. de pact.*

§. Itaq. si quis.

Duo exempla casus adfert, quibus interdum fieri potest, ut nulla ad sit culpa, interdum ut ad sit pro distinctione, qua utitur Imp. de qua & in l. *Item si obstetrix. 9. §. ult. & l. 1. ff. seqq. l. Si putator, 31. & d. l. Si ex plagis, 52. §. ult. ff. eodem.*

Dum jaculis ludit.] Hic exercitatio fit vel ab uno, vel à pluribus localibus. deinde læditur vel is qui unâ exercet & ludit, vel alius ut prateriens vel astantis. Hic autem locus de prateriunte vel astante agit. Nam si quis in collatione

atione, maximè in certamine publico alius alium occiderit aut læferit, cessat Aquilia, quia inquit Ulp. gloriæ & virtutis non injuriæ gratia damnum datur, *l. Quæ actio, 7. § si quis in colluctatione, 4. ff. eod.*

In eo campo ubi.] Militarium exercitationum agri campi DD. vocant de quibus Vegetius.

Aut vicinalem.] Viæ vicinales dicuntur, quæ ex agris privatorum collatis factæ sunt, & publicatæ in numero tenentur, *l. 1. § ult. ff. de loc. & 11. pub.*

Culpæ Reus est.] Et proinde L. Aquil. tenetur, quia tamē dolus abest, non tenetur, *l. Corn. de licar. l. In lege, 7. ff. eod. ad leg. Corn.*

§. Praterea si medicus.

Hoc exemplo intelligitur culpam non tantum esse in faciendo sed etiam in non faciendo, id est, negligendo, *l. Quæ actio, 7. §. ult. & l. Idē. §. in pr. ff. h. t.*

§. Imperitia quoq.

Id relatum est inter generales Regulas juris, *l. Imperitia, 132. de R. I.* Tum autem imperitia adnumeratur culpæ, cum peritum quis se esse profiteatur. Exempla imperitiæ hujus videantur *d. l. 7. §. ult. & l. seq. l. Item si obstetric, 9. l. Si servus servū, 27. § si Calicem, 29. §. ult. & pen. & 2. ll. seqq. ff. h. tit. l. Si quis. 9. § Celsus, ff. locati.*

Quas mulio propter imperitiam] Sic & in nauta, si per imperitiam navem non retineat, tenetur, sed si vi ventorum impingat in alteram, non tenetur *l. Quemadmodum, 29. §. item labeo, 3. ff. h. tit.*

§. His autem verbis.

Iam exponitur clausula ea legis, quanti id in eo anno plurimi fuerit, quæ clausula continetur æstimatione damni quod datum est. Ait autem non simplicem damni ipsius æstimationem contineri, sed graviolem & majorem, id est, eam quanti toto eo anno quo servus aut pecus occisa fuerit plurimi, *l. ait lex, 21. & l. Inde Neratius, 23. §. Idem, 3. l. Ita vulneratus, 51. ff. h. tit. l. Qui servū, 34. ff. de oblig. & actioe.* Perspicuum autem est inter has duas æstimationes simplicem sive veram, eo tempore quo servus aut pecus occiditur, & inter eam quæ fit ex eo tempore, quo plurimi fuerit toto eo anno, esse differentiam. Ex hinc est quod æstimatio hæc non simpliciter pœnam in se contineat & proinde hæc actio ex parte est pœnalis, *§. Vi autem bonorum, 19. vers. sed & l. Aquilia, inf. de act. & hoc est quod ait, Quæ ratione, &c.* Id tamen tenendū, æstimationem sive pretium rei, non ex affectione singulorum, sed communiter fieri, *l. Si servum, 33. ff. hoc tit.*

Ideoque

Ideoq[ue] constat.] Id notum est, actiones p[er]nales non transire nec dari in heredem, §. 1. *inf. de perpet. & temp. act.* Quare nec actio L. Aquilia, *l. inde Neratius, 23. §. hanc actionem, 8. ff. eod.*

§. Illud non ex verbis.

A It Imp. in hac L. Aquilia ejus quoque quod interest æstimationem fieri debere, *l. Aut lex. 21. §. 1. & 2. ff. seqq. l. Si servum, 33. ff. cod.* Exemplum hujus rei aliquot h[ic] & plura in *ad. ll.* adferuntur.

Non ex verbis legis.] Id est, ex sententia per interpretationem Icto- rum. Utrumque autem merito ad legem pertinet, sive ex verbis sive ex sententia *l. Nominis, 6. ff. de V. sign. sic & sup. in tit. de leg. pat. tur.* quia, inquit, perinde accepta est per interpretationem, ac si per verba legis introducta esset.

§. Liberum est.

A It ex servi cæde duo esse judicia, Privatum legis Aquiliae, & publicum sive Capitale L. Corneliae de sicar. *l. inde Neratius, 23. §. si dolo. 9. ff. eod.* Sed hoc privatum etiam ex culpa, illud tantum ex dolo competit, *d. §. si dolo.*

§. Caput secundum.

Idem Ulp. in *l. Si servus, 27. hujus legis, 4. ff. eod.*

§. Capite tertio.

V Erba hujus Capitis sunt hæc: Cæterarum rerum præter hominem & pecudem occisos, si quis alteri damnum faxit, quod ulserit, fregerit, ruperit, injuria: quanti ea res in triginta diebus proximis fuerit, tantum æs domino dare damnas esto, *d. l. Si servus. 27. §. tertio capite. 5. ff. h. r.* Breviter lex est concepta, quæ latius ab Imp. h[ic] explicatur. Primum caput est de servo & de pecude occisis. Tertium est de servo & pecude vulneratis. Est item de non pecude, ut fera vel cane occisis aut vulneratis, & de reliquis animalibus item occisis aut vulneratis, aut avibus aut piscibus. Est deniq[ue] de rebus inanimis, ut supellectili, frumento, vino, libris, domo, &c. fractis combustis & generaliter ruptis.

Si quid enim ultum] Damni modus ex primo capite est simplex & unus, puta cædes aut peremptio. Ex hoc tertio est multiplex damni modus. Nam in rebus animatis est cædes & vulneratio, in inanimis est infinita ferè varietas, ad quam pertinent hæc verba legis, *ulserit, fregerit, ruperit, &c.* Ex his au-

his autem tribus verbis duo priora sunt specialia, five certos damni modos continent. Tertium est generale, quo omnes damnorum modi in rebus inanimatis, imo & in animatis continentur, d. l. Si servus. 27. §. inquit lex 13. ff. eod. Et de hoc rumpendi verbo hic jam explicato; ejus in hac L. Aquilia fit mentio, & in l. Qui servum. 34. ff. de obl. & act. l. Furtim. 7. ff. arb. furt. cas. l. si heres, 70. ff. ad SC. Treb. Sumptum autem hoc verbum videtur ex ipsis 12. tab. in quibus ita, Si membrum rupit, teste Agellio lib. 20. cap. 1. & in ipsa lege 12. tabul. de damno fuit verbum *Rupit*, teste Festo in verb. *Rupit*, sed legendum *Rupit*, id est, inquit Festus, damnum dederit, quo pertinet verbum *sarcire* in eod. Festo. Ex his intelligitur quàm latè pateat verbum *Rupit*, videatur & l. In lege. 40. & 2. ll. seqq. Quid ergo dixerit aliquis, si quis biberit vinum meum aut frumentum comedit, dicitur rupille? Certè hic non tam rupit, quam in verum usum convertit, ideoque hæc actio non datur directæ sed utilis, l. Qui occidit. 30. §. si quis alienum. 2. ff. eod.

§. Illud palam est.

Inter primum & tertium caput una similitudo & differentia hic exponitur, quamvis sint & aliæ. similitudo hæc est, quod in utroque capite præstetur & dolus & culpa §. Injuria autem. vers. ac ne is quidem. sup. l. Qui occidit. 30. §. in hac quoque actione. 3. & 2. ll. seqq. ff. hoc tit. l. Præceptoris. 6. ff. eod. Culpa autem non tantum levis, sed etiam levissima, l. in lege Aquilia. 4. 4. ff. eod. Vis autem magna excusatur, l. Si quis. 49 §. 1. & l. Si ex plagis. 52 §. 1. ff. eod. Differentia verò hæc est, quod æstimatio damni in primo capite fit ex toto anno, in hoc cap. fit ex triginta diebus proximis, l. Quemadmodum. 29. §. ult. ff. h. tit. l. Qui servum. 34. in fin. ff. de obl. & act.

§. At nec plurimi.

Videbatur & hæc esse differentia, & est sane, si spectes verba. Nam in primo cap. reperitur verbum *Plurimi*, in tertio non item; sed si sententiam, nulla est. Nam verbum *Plurimi*, licet in primo tantum capite expressum, in tertio tamen quoque est intelligendum, & hoc est quod ait, sed Sabino rectè placuit.

§. Ceterum placuit.

Hoc §. de tribus actionibus actione directæ & utili, actione L. Aquilia, & actione in factum, quando, inquam, vel quibus ex causis illæ dentur, exponitur, quod ut intelligatur, sciendum, actiones alias esse directas alias utiles, l. Actionis. 37. ff. de oblig. & actio. Directæ sunt, quæ ipso

M m m

jure

jure siue aperto & constituto jure competunt, quæ & ordinariæ dicuntur; *l. 1. §. 2. ff. de præscript. verb. l. Si n. usufruct. §. ultim. ff. de aqua plu. arden. Utiles quæ ad exemplum earum, siue in consequentiam accommodantur, utilitatis & æquitatis causa, l. Rem alienam. 41. ff. de pig. act. l. pen. ff. si quadr. paup. sec. l. Siue. 6. ff. si mensfor. f. al. mod. dix. Utiles autem interdum & in factum dicuntur. Nam actionum in factum varia sunt genera, de quibus explicatur sub tit. de præscript. verb. Ita ut omnis actio utilis sit & dicatur actio in factum, sed non contra. Erat autem olim magna inter has differentia quo ad formam & libellos, hodie sublatis formulis nulla est, l. Actio. 47. ff. de neg. gest. & maxime his nostris moribus & hac ætate. His præmunitis, ait Imperator, ex damno injuria dato actionem L. Aquiliæ nunc esse directam, nunc utilem. Directa est, quæ ipsi legi ejusque verbis & apertæ interpretationi siue sententiæ convenit: puta cum quis ipse vel occidit, vel vulnerat, vel alio modo damnum dat. Utilis autem, cum quis ipse non occidit, sed causam mortis vel damni præbet. Hujus generis exempla quædam hinc adferuntur, de quibus latius l. Quæ actione, 7. §. proinde, 3. l. Item. 9. §. 1. l. Item Mela. 11. §. 1. l. Liber. 13. Si dominus. 17. Si servus. 27. §. si furnum, 10. §. si quis, 18. & §. ult. l. Quem admodum. 29. §. si funem. 5. & §. magistratus, 7. Qui occidit. 30. §. si quis alienum. 2. l. Si servum. 33. §. 1. l. Si quis. 49. l. Ita. 51. §. 1. ff. eod. Quibus in locis hæc actio nunc utilis, nunc in factum dicitur, ut in eodem casu, quæ hinc in textu dicitur utilis, ea dicitur in factum, l. Boves, 52. ff. eod. idemque perspicuum sit ex comparatione legum harum, d. l. Item Mela. 11. sed si servus, 8. §. ult. & 2. l. seqq. l. Si dominus. 17. ff. eodem.*

Sed si non corpore.] Notanda est hæc trimembri distinctio actionum. Nam directa est, si quis damnum det & corpore, id est, manu sua & corpori, id est, ut res lædatur: Utilis si non corpore, sed tamen corpori detur damnum: In factum si neque corpore, neque corpori, sed alio modo damnum detur domino; puta si quis alienum servum compeditum solvat ut fugiat, quod exemplum est in l. Et eleganter. 7. §. idem Labeo, 7. ff. de dol. mal. Verum de hac actione in factum non agitur sub tit. d. leg. aquil. Nam L. Aquilia vult ut corpus ipsum siue res lædatur aut perimatur, id indicant hæc verba, occiderit, ufferit, fregerit, ruperit, aut uffit, fregit, rupit. Sed hæc actio in factum de alio damni genere datur, puta de eo quo res integra manet, ex quo damno datur actio, vel de dolo, si dolus subit, vel in factum si dolus absit, d. §. item Labeo, 7.

De Injuriis. Titulus IV.

TRIA priora delicta ad rem familiarem, hoc ad meram vindictam & existimationem pertinet, l. Prætor. 7. §. 1. & l. Item. 15. §. si quis. 1. ff. h. tit. Ex qua differentia alia quoque pendent, ut quod illa dantur heredi.

hæc non item illæ sunt perpetuæ, hæc annalis, §. *ult. inf. h. t.* Et hinc pendet quoque ratio ordinis, ut *sup. d.*

Generaliter injuria.] De verbo Injurie eleganter distinguit, secutus Ulpia l. 1. ff. *cod. & Paul. in fragment. ver. lictorum l. 2.* Nam ut multa alia vocabula juris contractus, actio, adoptio, magistratus; ita & hoc interdum generale est, interdum speciale. Injuria generaliter est quicquid non fit jure, siue à magistratu siue à privato, siue in rebus nostris, id est, ad damnum siue in existimatione ac dignitate: Proprie autem & specialiter contumelia siue quod in contumeliam alicujus fit, id inquam proprie injuria dicitur Græce *ἔπαισις*, ut generaliter injuria Græcè dicitur *ἀδίκημα*. Ulpia. paulò aliter hæc distinguit, nam tres species facit Injurie, Contumeliam, Culpam & Iniquitatem.

§. *Injuria autem committitur.*

Hic divisio Injurie exponitur. Nam definitio ex prioribus satis intelligitur. Est enim *Injuria* delictum, quo dignitas alterius per contumeliam læditur. Genera autem injurie siue modos potius quibus fit injuria, ait Imperator esse plura, ex quibus tamen sex tantum hic exponuntur. Sed Ulpian. ex Labeone duas adfert divisiones. Nam primò Injuria, inquit, aut *Re* fit, aut *Verbis*. Deinde omnis, inquit, injuria aut ad corpus pertinet, vel in corpus infertur, vel pertinet ad dignitatem, aut infamiam l. 1. §. 1. ff. *hæc titul.* Addit Ulpian. & tertiam. Nam injuria inquit fit alicui per semetipsum aut alias personas, de quo *hic & §. agitur autem*. Adfert & Paul. etiam trimembrem aliam. Fit autem Injuria, inquit, vel in corpore, dum credimur, vel verbis dum convitia patimur, vel dignitas læditur, ut cum matronæ vel prætextatæ comites abducuntur, d. *titul. 2. in fragm. ver. lictorum consulsorum*. Adfert idem Paul. & aliam divisionem lib. 5. *sent. tit. 4. de injuriis*.

Vel si quis ad infamiam.] Hæc injurie species & actio vulgo dicitur de famosis libellis & *tit. in C. habet proprium de famosis libellis*. & ipse tit. *π.* ita conceptus est *De Injuriis & famosis libellis*. Hæc namque injuria reliquis injurie generibus gravior semper fuit habita, & proinde specialiter in jure notata, de qua etiam specialis lex fuit in 12. tabul. his verbis: *Si quis occentassit, carmenve ediderit quo injuriam faceret flagitiumve alteri capitale esto*, ut apud Augustin. lib. 2. *de Civit. Dei cap. 9. ex lib. 4. Cicer. de Rep.* Sed de hac injuria videatur Balduinus in lib. *de famosis libellis*. & *Vesembecius cons. 22.*

Aut prætextatum.] Est verbum vetus quo veteres maximè Icti, utebantur, sed in jure nostro plerunque à Justiniano sublatum est, dicebant

M m m 2

vete-

veteres puerum prætexitum, reliquit Justin. puerum inducto verbo prætexitum. Extat tamen hujus mentio hic, & in l. Deinde. 3. §. ult. ff. de lib. exhib. Pueri enim clarissimorum hominum prætexitam gerebant usque ad annum 17. quo togam virilem accipiebant, teste Suetonio in August.

Ad se cētatus fuerit.] *Ad cētari* dicitur, qui tacitus frequenter aliquem iequitur, quæ assidua frequentia nonnullam adfert infamiam, à quo differt *attentare*, de quo hic mox, quod & appellare dicitur. Est enim appellare blanda oratione alterius pudicitiam attentare, ita Ulp. l. Item. 15. §. appellare. 23. & ff. 17 l. §. d. cēt. 9. §. ult. & l. seq. Ut attentare etiam à verbo appellare nonnihil differat.

Et denique aliis.] Videantur aliquot ll. l. Si quis. 12. & l. Injuriarum. 13. §. 3. & §. si quis me. 7. l. Item apud. 15. in pr. l. Si injuria. 20. & l. Si liber. 22. l. Si quis. 24. l. Si quis. 26. & seq. ff. eod.

§. Patitur autem.

EXponit quibus fiat injuria, & proinde quibus actio injuriarum detur, quibus non. Et ait generaliter nobis injuriam fieri, tam per nos ipsos, quàm per liberos nostros, uxorem, servos & bona fide possessores, l. 1. §. item aut per semetipsum. 3. & §§. seqq. l. Quod 2. & 2. seqq. l. Item apud. 15. §. interdum. 45. & 2. ff. seqq. ff. eod.

Quos in potestate habet.] Nam si sint emancipati, ipsi actionem instituere possunt, l. Sed si unus. 17. §. filiofam. 11. & §. seq. ult. d. tit.

Itaque si filia.] Ostendit ex una injuria fieri, ut tribus actio detur, d. l. 1. §. item aut. 3. & §. ult. h. t.

Contra autem,] Id sumptum est ex l. 2. ff. eod.

§. Servis autem.

DE injuria, quæ fit servis, latissimè in π . de qua est & specialis particula Edicti, l. Item apud. 15. §. prator ait qui servum. 34. l. Sed non. 16. & seq. l. Si quis. 26. l. Si servum. l. Servo. 30 ff. h. t.

Nulla injuria.] Ratio est, quia ut servorum nulla est persona vel caput, ita nec dignitas, vel existimatio. Habentur enim pro nullis. l. Quod attinet. 32. ff. de R. I. Unde & Patronus liberti non videtur facere injuriam l. Cum sit patronus. 6. C. h. tit. nisi magna sit auctoritas, nec enim Prator ferre debet. Hæc servum hodiè liberum de injuria patroni querentem, l. Prator 7. §. præterea. 2. in fin. ff. h. t. Servus igitur non accipit, nec patitur injuriam, facit tamen l. Sed si unus. 17. §. cum servus. 4 ff. h. t. Delicta enim sunt naturalia & facti, & proinde cadunt in servos, sive servi ex delictis obligantur, ex contractu. non item, l. Ex contractib. 49 ff. de obl. & act.

Non

Non tamen.] Differentia inter liberos nostros & servos nostros quod injuria illis facta etiam levissima vindicatur, his facta non vindicatur nisi atrox & gravis. Echoc est quod ait, cum quid atrocius, *l. Dominum. S. C. h. tit.* Atrox autem Injuria est ea, quæ est contumeliosior & major, meritoque distinguitur à levi, non tantum in servis, sed etiam in libertinis, & in ipsis liberis adversus parentes. Nam liberi in potestate nullam injuriarum actionem habent adversus patrem, emancipati habent, sed non nisi ex atroci, *l. Prator edixit § sed nisi quis, 3 ff. eod. l. red si hac lege 1. §. pen. ff. de huiusmodi vocan.*

Et quod aperte.] Hæc clausula necessaria est in injuria servo facta, ut ita sit facta, ut ad luggillationem Domini videatur facta, qualis est si verberibus vel questione per vim & tormenta habita servo injuria sit facta. De hac re latius in d. l. Item apud. 15. §. prator ait qui servum, 34. & ll. seqq.

§. Si communi servo.

Modo de proprio nunc de communi, tertio de eo in quo est ususfr. quarto de bona fide possessio tam servo quam libero homini, si eis injuria fiat, quibus competat actio & quatenus, hic exponitur, de quibus & in dict. leg. Item apud. 15. §. si communem. 36. & si ususfr. & §§. seqq. & 2. ll. seqq.

Æquum est non pro ea.] Ait ex injuria servo communi facta actionem locus competere non pro parte dominica, sed pro singulorum persona & dignitate, ut si uterque ex semisse est dominus, & alter senator, alter plebeius, non æqualiter Injuria æstimabitur, sed secundum gradum dignitatis crescit æstimatio, ut in fr. §. prox. Obstat *l. Sed non. 16. ff. eod.* ubi dicitur proportionibus dominicis damnationem esse faciendam, quæ ἀντιστοιχία Hotom. videtur inexplicabilis. Dicendum puto, quod ibi dicitur locum habere, si non ex æquo ad omnes pertineat injuria, id quod sæpe fieri potest, alioqui si ad omnes ex æquo pertineat, locum habebit quod hic dicit, ut non tam partium dominicarum, quam personarum habetur ratio.

Magis Mævio.] Nisi in fructuarii quoque contumeliam facta est injuria. Tum enim & fructuario actio dabitur, ut mox de bona fide possessio, *l. Item apud. 15. §. pen. ff. eo.*

§. Pœna autem.

DE Pœna Injuriarum mirè variatum est, tam propter tempora, quam propter genera injuriarum dissimilia. Nam primo & antiquissimo jure quatuor diversa pœnæ pro injuriarum generibus institutæ sunt ex legibus 12. Tab. Nam ob libellum famosum erat pœna capitis, ut sup. d. ob

M m m 3

mem.

membrum ruptum, pœna erat talio: Ob os fractum erat pœna pecuniaria, si libero 300. æris live sestertii (valet 2. cruciferis) si servo 150. Ob alias injurias generaliter tantum 25. æris, ut hic & Agell. lib. 20. cap. 1. & in fragment. vet. Idem tit. 2. Festus in verbo Talio. Secundo, ex edicto Prætoris aliæ pœnæ paulatim inductæ sunt moribus & consuetudine, exolescentibus illis 12. tabul. legib. Hæ autem pœnæ ex edicto Prætoris arbitrariæ sunt, id est, pro gravitate aut levitate injuriæ per Judicem fit æstimatio, unde fit, ut interdum etiam non pecuniariæ tantum, sed etiam graviores infligantur. Tertiò lata est lex Cornelia, qua & ipsa novæ pœnæ constitutæ sunt in tribus injuriis: Facta sunt & Sæta de famosis libellis, l. Lex Cornelia, 5. & §. si quis, 9. & §. seq. l. Sed non. 16. ff. h. tit. Postremò constitutionibus Principum inductum videtur, ut etiam extraordinariæ pœnæ, deportationis, & mortis interdum infligantur. Nam hodiè de injuriis licet vel civiliter agere, vel criminaliter §. pen. inf. h. t.

Propter membrum] Verba legis hæc sunt, si membrum rupit, ni cum eo pacit, talio esto, teste Agellio cap. 1. & in Festo.

Propter os vero fractum.] Hujus legis verba non extant. Sed de pœna jam dictum ex Paulo. Erant & aliæ duæ, una generalis his verbis: Qui injuriam alteri faxit, 5. & 20. æris pœna sunt, Paul. d. tit. 2. & Agell. d. cap. 1. & lex de Carmine sive libello famoso de quo sup.

Sed postea prætores.] De hac Mutatione juris eleganter Labeo & Cæcilius] cti apud Agell. d. c. 1.

Ut Judex vel.] De pœna honoraria quæ est æstimatio arbitraria, mox in vers. Nam secundum gradum.

In defuetudinem abiit.] Jam ante tempora Ciceronis, ut videre est apud Agell. d. c. 1.

Nam secundum.] Dictum est, pœnam injuriæ ex edicto esse arbitrariam. Est enim æstimatio, quæ fit arbitrio judicis pro qualitate delicti sive pro diversitate injuriæ, l. Sæto. 38. ff. h. tit. Paul. lib. 5. sentent. tit. de injur. §. injuriarum, & §. morib. Nam non tantum ratio personæ sive dignitatis, sed etiam ipsius injuriæ habetur, ut pulchrè Paul. d. tit. de injur. lib. 4. sent. §. in eos, §. sic injuria, §. qui puero, & §. psalterium. Habetur quoque ratio facientis, id est, non tantum persona patientis sed etiam facientis distinguitur, ut gravius puniatur servus quam liber, Paul. d. §. ult.

Qui gradus condemnationis.] Id sumptum ex Ulp. d. l. Item apud, 15. §. Itaque Prætor. 44 ff. h. t.

Sed & lex Cornelia.] Hac lege tria injuriæ genera ponuntur, Pulsatio, Verberatio & introitus in domum per vim, l. Lex Cornelia, 5. ff. h. t.

S. Atrox

§. Atrox injuria.

Hoc ad æstimationem injuriæ, id est, pœnam honorariam, de qua agitur, pertinet. Nam generaliter & hæc injuriæ divisio est recepta, ut alia sit atrox, alia levis; atrox æstimatur ex facto, loco & persona cui fit. *l. Quod. 2. & l. Illud. 3. Prætor. 7. §. ult. ff. de injuriis, l. Vulneris. 8. & 2. ll. seqq. & l. Atrox. 4. C. eod.*

In summa,] Hoc quoque ad disputationem de pœna pertinet. Nam alia est pœna si civiliter, ut ferè pecuniaria; alia si criminaliter agatur. Ut igitur de aliis privatis delictis, ita & de injuriis receptum est, ut quis agat vel Civiliter, puta ex Edicto Prætoris ad æstimationem injuriæ; vel criminaliter ad Relegationem vel aliam pœnam; *l. ultim. ff. de priv. delict. & d. ult. ff. de injur. l. ult. Cod. eod.* Quin etiam publicum est judicium de injuriis, sed tantum ex tribus causis in lege Cornelia comprehensis, *d. l. Lex Cornelia. §. ff. hoc titul.*

Hoc videlicet observando,] Est Regula actiones Civiles per procuratorem intendi posse, criminales non item, *l. pen. ff. de publ. judic. l. Licet. 42. §. Ad actionem. 1. ff. de procurat.* Idem & de hac actione injuriarum dicendum, si intendatur civiliter per procuratorem, expediri posse; si criminaliter, non posse, *l. Sed si. 17. §. idem Iulianus. 19. l. Si filii. 36 ff. b. r. & d. l. Licet. 42. §. 1.* Unus excipitur casus per constitutionem Zenonis, quæ est *l. ult. de injur.* qua viris illustrib. & iis qui supra eos sunt, permittitur actionem injuriarum proponere Criminaliter, etiam per procuratorem, qui olim dicerentur illustres, ut Præfectus Prætorio, præfectus urbi qui supra eos ut Patritii, Coss. & de aliis duob. tit. dignitatum clarissimorum & spectabilium optime Cujac. *ad l. 1. C. de dignitat.* Præter has actiones est & alia quæ dicitur Condictio ex lege, sumpta ex *l. Diffamari. §. C. de ingen. manum.* quæ actio siue condictio ex *d. l. Diffamari* hac ætate cum alibi, tum maximè in Germania & Italia etiam inter Principes & Electores est celeberrima. Quare & de hac extat prolixus Commentar Bartholomæi Blareri, siue repetitio *ad d. l. Diffamari. Videatur & Myns. in obs. lib. 5. obs. 81. & alibi.*

§. Non solum.

Ait Imp. injuriarum teneri etiam eum, qui ipse injuriam non fecit, sed fieri curavit. *l. Non solum. 11. iniur. §. 1. & §. si mandatu. 3. l. Item apud. 15. §. fecisse. 8. ff. hoc tit.* Ratio est quia qui per alium quid facit, ipse facere videtur *l. Hoc jure. 152. §. 1. & l. Is damnum. 169. ff. R. l.*

§. Hæc actio.

Et hoc sumptum est ex *d. l. Non solum. 11. ff. eod.* Est enim insignis hic locus de Actione Injuriarum quibus modis tollatur. Et ait Imper. eam aboleti

leri dissimulatione, d. l. Non solum, 11 §. 1. sive omissione, ut si dereliquerit & omiserit. l. Si eum, 10. §. qui injuriarum, 2. ff. si quis cautionibus. Quod ita intelligendum, si quis per annum taceat sive omittat, & non persequatur injuriā, anno elapso etiam si velit persequi eam, non potest. Nam ut ait Imp. annuo tempore praescribitur actio injuriarum, l. Si non convitit, 5. C. h. tit. Sed quia annus vel est utilis, vel continuus, ut d. sup. lib. 1. quaeritur de hoc anno quo tollitur actio injuriarum dissimulatione, uter sit annus. Nam utilis videri possit ex l. Item si, 14 §. in causae. 2. ff. metus causae. Sed vulgò obtinuit esse continuum quod & verius. Rursus quaeritur an dissimulatione omnis actio injuriarum tollatur? Est enim varia & multiplex ut ex Edicto Praetoris, ex SCTo, ex l. Cornelia, ex l. Diffamari. Putat Cujac. in Paratit. ad hunc tit. ff. in fin. omnes has actiones esse Annales, quod puto falsissimum, quia est principium Juris actiones eas esse perpetuas, quae ex legibus constitutionibus ex SCTis oriuntur, quae ex Edicto Praetoris, esse annuas ut inf. init. tit. de perpet. & temp. act. l. In honorariis, 35. ff. de obl. & act. Quare & haec injuriarum actio generalis, id est, ex Edicto praetoris erit annua, specialis illa, ut ex SCTo ac famosis libellis & l. Cornelia de pulsatione, & c. erant perpetuae, & hoc jure utimur, Wesemb. d. cons. 22. Ratio autem cur haec dissimulatione tollatur, obscurè indicatur in d. l. Non solum, 11. §. Injuriarum. 1. h. tit. Quia, inquit, est ex bono & aequo, id est, ut vulgò loquimur, quia haec actio ex gratia potius detur, i. e. ad honoris & famae tuitionem, quam ex causa civili ut contractu aut furto, & c. sive damno pecuniario, sive quia haec actio ad vindictam meram pertinet, idè receptum est, ut facilius actio tollatur, quia ad vindictam tantum, quae odiosa est, pertinet, & quia ex causa oritur non firma, sed ex gratia, quae eadem causa est, cur inquam in heredes neque heredibus detur. Videatur l. Ex. 8. ff. de cap. minut. l. Si vero, 5. §. hac autem actio, 5. de his qui effud. vel dejec. Sunt alii modi item faciles tollendae hujus actionis, ut pactum, Transactio, Jusjurandum l. Si tibi, 17. §. 1. ff. de pact. & d. l. Non solum, 11. §. Injuriarum. 1. ff. h. tit.

De obligationibus quae ex delicto nascuntur. Titulus V.

Ordinis ratio perspicua est ex prioribus. Nam obligationum quatuor sunt causae, Contractus, quasi contractus, delictum & quasi delictum, quorum tribus expositis, reliquum erat ut de quarto genere, id est, quasi delictis explicetur. Exponuntur autem sub hoc tit. quasi delicti quatuor species. Quæri potest an non sint plures? Puto nihil faciliè hac de re definire posse, propter magnam varietatem delictorum, maxime eorum ex quibus actiones praetoriae & in factum nascuntur. Ut si quis album praetoris corruperit: & propter delicta quae dicuntur extraordinaria. De quibus

sub

Sub. tit. De extraord. criminib. quæ omnia difficile est distinguere à delictis vel quasi delictis. Totus autem hic tit. ad verbum sumptus est ex *l. si quis. § ff. de obl. & act.*

Si Judex litem suam.] Est phrasis veterum, *Litem suam facere, d. l. si quis. § si index, & ff. de oblig. & act. l. filiusfamilias. 15. & seq. ff. de judic. l. ult. ff. de extraord. cogn. utitur & Cu. lib. 2. de orat. & Agell. lib. 11. cap. 1.* Est hæc phrasis judici propria & generaliter Judex dicitur *litem suam facere*, qui male judicat, quod fit vel per imprudentiã, vel dolo malo: si per imprudentiam, tenetur ex quasi maleficio, & pœna afficitur arbitraria; si dolo malo, tenetur ex maleficio extraordinario, fitque infamis & totius litis veram æstimationem præstat, *l. ult. C. de pœn. judic. qui male jud. § si filiusfam. h. & d. l. ult. ff. de extraord. cognit.*

§. Item is ex cuius.

DE hoc quasi delicto per dejectionem vel effusionem extat tit. *de his qui deici. vel effud.* Pœna autem hujus est duplex, id est, ut damnum datum æstimetur, & duplum ejus ex hac actione petatur: Interdum tamen non est dupli, sed est 5 aureorum, vel etiam arbitraria, puta in homine libero. Nam homo liber quia æstimationem non recipit si occisus fuerit, pœna erit 50 aureorum, si læsus, erit arbitraria, & hoc est quod ait, De eo vero, quod dejectum, *l. 1. § hoc in factum, 4. & § seq. ff. h. t.*

Cui similis est is.] Potest esse tertia species quasi delicti, similis priori. Nam prius est de dejecto & effuso, hoc est, de suspenso & posito, si cadat & alicui noceat. Nam & separata de utroque edicta fuerunt & diversæ pœnæ. Nam de Posito & suspenso pœna est 10 aureorum, dejecti pœna est dupli, *l. si vero. §. prætor ait. 6. ff. de his qui effud. vel de ejec.* Quanquam hoc de suspenso & posito pars videatur prioris Edicti, ut ait Ulp. *vers. hoc edictum, d. §. Prætor ait.*

§. Si filiusfamilias.

RECÈ seorsim. Nam si unà cum patre habitet, pater tenebitur non secus atque de aliis cum ipso habitantibus *l. 1. §. habitare. 9. & l. seq. ff. h. t.* Cuius autem hoc casu, quo filiusfam. seorsim habitet, non detur hæc actio de effuso vel suspenso in patrem, aut saltem actio de peculio, ratio hæc est quia inquit Ulp. *non ex contractu venit, l. 1. §. si filiusfam. 7. ff. h. t.* id est, quia actio de peculio in patrem datur ex filiusfam. contractu, non ex delicto, § prætera. 4. *inf. quod cum eo qui in aliena, &c.* hic autem est quasi delictum.

§. Item exercitor.

VERBUM *Exercendi* interdum est generale. Nam & Caupo dicitur exercere Cauponam, & stabularius stabulum; sed propriè de eo qui navem habet, dicitur, isque propriè dicitur exercitor: inquam ad quem

N n n

totius

cium Judicis non ipsa est actio, sed id quod actioni & Judicio deservit. cognoscendo & sententiam ferendo. Ex his autem quatuor gradibus sive notionibus secunda maximè pertinere videtur. Nam disertè distinguit Publica judicia ab actionibus *inf. int. tit. de public. judic.* Verba autè huic cognata sunt Formula, Judicium, Lis, Res, Causa, Controversia, petitio, persecutio & si quæ sunt alia, ut & Interdictum & Præjudicium, de quibus *sup.* inter quæ tamen ita distinguendum, quod ex his omnibus quædam jus agendi notant, ut est Actio, Petitio, Interdictum, formula, persecutio, præjudicium; alia ipsum judicium & causam notant, ut Lis, Res, Controversia, causa & c.

Nihil aliud est quam.] Hæc definitio est Celsi *l. Nihil, 50. de obl. & act.* de qua definitione quæri solet, an ea ad omnes actiones pertineat, tam in rem quàm in Personam? Et dicendum videtur ex sententia Celsi non pertinere eam ad omnes, sed tantum ad actiones in personam. Ratio est, quia hæc verba quod tibi debetur, pertineant tantum ad contractus & obligationem, non verò ad dominium, cujus nomine competunt actiones in rem, *l. In rem. 23. ff. de rei vindic. ar.* Nam & plerunque hæc duo in jure differunt, quod debetur & quod suum est, ut illud ad personalem, hoc ad actionem in rem pertineat, §. *sic itaq.* 14. & §. *sin minus.* 34. *inf. h. tit. in vers. veluti si cum ei decem deberentur.* Et aut cum totus fundus ejus esset, *l. Quintus. 27. §. Argento. 2. & l. Scribit. 34. in pr. ff. de auro & arg. leg.* Ex Tribuniani autem sententia, hæc definitio communis est omnium actionum tam in rem quàm in personam, quia de utroque genere *ro hoc tit.* explicatur. Quare dicendum his verbis quod sibi debetur, etiam hoc quod suum est tacitè, licet improprie, contineri. Posset quis magis proprie & generaliter actionem ita definire, ut sit formula qua quis jus suum in judicio persequitur. Nam hoc verbum Jus suum persequi & contra injuriam suam persequi in hac re veteribus est usitatum *Cic. pro Cecinna.* Omnes, inquit, qui in eadem causa sunt & lege agunt & jus suum persequuntur; & ibidem, haec inquit, puto me habere actionem, & per Interdictum meum jus teneam, atque injuriam tuam persequar, sed de hac questione vide Hotom. *lib. 3. observat. cap. 17.*

In judicio.] Utenim hæc duo in jure velut contraria opponuntur in judicio & pro Tribunali, ita & Judicio convenit actio, Tribunali supplex libellus, *l. Vinum. 22. ff. de reb. credit l. Amplius. 15. ff. ratam rem haberi.* Nullum enim judicium sine actione, & contra nulla actio sine judicio esse solet, *l. Si pupilli. 6. de negot. gest.*

Quod sibi debetur.] Dicet aliquis, ex his verbis non posse procuratorem actionem interdere, neque etiam Tutorem aut Curatorem, quia ipsis nihil debeat, sed dominis. Dicendum hos loco dominorum haberi *l. Interdum. 56. §. pen. de furt. l. Qui fundum. 7. §. si tutor. 3. ff. pro emptor.* Imò olim non licebat pro alio causam agere, §. 1. *inf. de his per quos agere possumus. & A. gell. lib.*

cell. lib. 20. cap. 1. Obstat quoque quod dicitur de actione Injuriarum, quæ est actio, quatenus non persequimur id quod nobis debetur, sed vindictam potius & pœnam, *l. Pœnales, 3. ff. ad leg. Falcid.* Dicendum hanc pœnam solum nobis deberi, §. *pœna. 7. & §. in summa, 10. sup. de injur.* & interdum pœnæ loco datur pecunia, *l. Dominum, 8. C. de injur.*

J. Omnium autem actionum.

In signis est §. quo exponitur prima divisio actionum, quæ aliæ sunt in personam, aliæ in rem. De qua & in *l. actionum, 25. ff. de obl. & act.* Ad eundem autem modum multa sunt in jure, quæ dividantur, ut servitus alia est Personalis, alia Prædiorum: Privilegium aliud est personæ, aliud Rei; Sic & Pactum aliud in Personam, aliud in rem, *l. Iur gentium, 7. §. pactorū. 8. l. Qui in futurum, 57. §. ult. ff. de pact. l. 1. ff. de servit. l. 1. §. penult. ff. de interdict.* Diligenter autem notandæ sunt differentiæ horum generum. Sunt autem hæ præcipuæ I. Quod causa actionum in personam est contractus vel maleficium, in Rem est Dominium. Et hoc est quod ait. Namq; agit unusquisque. II. Differentia, quod actionib; in personam petat quis id quod sibi debetur; actionibus in rem, id quod suum est, *l. In rem, 23. ff. de rei vindic.* III. quod actione in personam is tantum qui ipse contraxit vel malefecit, tenetur; actione in rem is teneatur, quicumq; rem possidet *l. 1. C. de alienat. jud. mut. caus. fac.* IV. quod alia est forma actionum in personam, alia actionum in rem. §. *sic itaq; 14. inf. de act.* Definitio autem *Actionis in Personam* quidem hæc est, quæ quis id petit ab alio qui ei vel ex contractu, vel ex maleficio est obligatus; *Actionis vero in rem*, quæ quis ab alio petit quod suum est, quamvis ille nullo ei jure sit obligatus, & hoc est quod ait, *Aut cum eo qui ei obligatus est, &c.*

Per quas intendit adversarium.] Hæc vetus est formula actionis in personam, de qua ut etiam de formula actionis in rem, explicabitur *inf. §. sic itaq; 14. h. 1.*

Et aliis quibusdam modis.] Hæc verba subobscura hanc tamen sententiam continere videntur, ut actionis in personam formula sit quidem illa vulgaris *de qua modo dictum.* Sed tamen sint & alii modi, i. e. aliter quoque actio live libellus concipiatur. Ut si petatur, ne quis alium diffamet, vel ut si quam habet contra eum actionem, ipsam proponat, *l. Diffamari, 5. C. de ingen. manum.* Alii hæc verba referunt ad illa ex contractu, vel ex maleficio, vel ex aliis modis, & ut ait J. C. in *l. 1. ff. de obl. & act.* ex variis causarum figuris. Id enim diligenter notandum actiones in personam ex his velut fontib; duobus contractu & maleficio oriri, ut nomine contractus & maleficii contineatur quasi contractus & q. maleficium. Præter has duas Principes causarum, ex quibus actio in personam oritur, possunt & aliæ constitui, quæ tamen ad illas duas referuntur, ut sunt contractus incerti & maleficia in-

certa live nomine vacantis, ex quibus actiones nascentes dicuntur actiones in factum, & omnes sunt in personam.

Movet tamen alicui.] Scilicet corporali vel incorporali, nam ut actionis in personam causa est obligatio live contractus & maleficium; ita actionis in rem causa est vel dominium vel ius in rem, ut est servitus, usufructus, Emphyteusis, superficies, feudum, &c. l. in rem, 23 ff. de rei vindic. Unde & actio in rem dicitur lis domini. l. Erudito, 18 ff. de usufr. ut eleganter graecè à veteribus δίκη & εἰς αὐτόν.

Veluti si rem corporalem.] Hoc loco exordium Imperator ponere genera actionum in rem: Adferuntur autem hoc loco octo. Sed quia rei potest, an non sint plura toto iure? Dicendum iure nostro duo praeterea reperta, adde ut decem tantum actionum in rem genera live species toto iure putem reperiri. Sunt autem istae I. rei vindicatio, de qua hic, veluti si rem corporalem, &c. II. Confessoria actio, de qua §. agor, 2. ff. III. Negatoria, de qua in d. §. neque, vers. contra. IV. Publiciana, de qua §. ad istam, vers. plerumque. V. Receptoria actio, de qua in §. rursus. 5. VI. Pauliana, de qua in §. item si qui re fraudem. 6. VII. Serviana, de qua in §. item serviana 7. vers. ut in ea agatur. VIII. Quali serviana live hypothecaria, de qua in §. item serviana, vers. quali serviana. IX. Emphyteuticaria ut ita dicam, de qua est tit. & si ager vel lig. vel Emphyt. pet. X. Superficiaria, de qua l. in speciebus, 73 §. 1 & 2. ff. de rei vindic.

Si rem corporalem.] Nam de Re incorporali etiam in rem actio est, sed de ea non §. neque 2. Hae autem quae est de re corporali, prima & princeps est omnium actionum in rem. Quid ita? Quia quod in re optimum est, id dominium & proprietas dicitur, unde & rei vindicatio per excellentiam dicitur, de quo in §. d. §. si ita agatur, & §. appellamus. 15. Est autem Rei vindicatio, actio in rem, qua quis rem ab alio possessionem suam esse intendit, ut hic in verb. quam Titius suam esse.

Possideat quis.] Nam nisi quis possideat, non competit haec actio. Est enim semper contra possessorem, tam enim qui iam possidet, quam eum, qui iam dolo desit possidere, l. Offianum. 9. d. si a bono fidei 21. & l. si qui l. Qui petitorio. 36. ff. de rei vind. & l. §. autem l. 1. & de aliena aud. nra. iust. fact. ubi verba l. mendosa ex veteribus libris ita restituenda recte monuit D. Contin., Cum in rem actioni possessio parat adversarium, quae tamen aliquis est differentia inter actiones in rem, & in personam, quod si in personam dentur non contra possessorem rei sed contra personam, quae vel contractus, vel male fecit, actiones in rem contra solum possessionem dentur.

Quam Titius suam.] Notanda est formula live libellus Rei vindicationis. De hac autem formula latius quoque res dicitur in §. si ita agatur, 4. h. t. Ex hoc autem loco id diligenter notandum, ad hanc actionem live Rei vindicationem haec tria maxime esse necessaria. Primum ut sit aliquis qui rem possideat, Reu

Reus puta non actor. *l. Officium, 9. §. 1. Sin autem, 27. §. 1. ff. de rei vindic. II. ut actor in domino de rem suam esse contendat, l. si in rem, 42. ff. de rei vindic. III. ut contra Reus sive possessor se ejus rei dominum sive rem eam suam esse contendat. Sed de hoc postremo non levis est controversia apud Interpp. qui plerique putant id non esse necessarium. Accurs. hic & reliqui omnes isti moventur argumenta. *l. Qui auferat, 4. C. de obiduo, §. Retinenda, 2. Verf. commodum inf. de interdictis* ubi dicitur, possessor rem sive rem licet nihil probante absolvi non cogitur arguuntur reus probare. *Verf. commodum*. Ergo nec in hac actione cogitur reus dicere, rem esse suam: sed hoc longe inter se differunt: Probare & contra vindicare. Non cogitur reus probare, non tamen inde efficitur, cum non cogi contra vindicare, i. e. dominum se dicere potius quam actorem. Moventur & alia argumento. *l. Cogit, 11. C. de part. hered.* ubi dicitur non cogi possessor rem sive rem dicere & exprimere titulum suae possessionis. Ergo nec contra vindicare. Sed dicendum quoque inter se esse dissimili, dicere titulum & contra vindicare. Num facile est contra vindicare sive dicere se esse dominum sed difficillimum & gravissimum tam illud probare, se dominum esse, quam hoc dicere titulum suae possessionis. Quare his non obstantibus, putio hoc tertium non minus quam reliqua esse necessarium. Id aperte evincunt haec verba. Possessor vero dominum rei se esse dicat. Deinde probatur ex veteri formula. Nam actor ita dicebat. Hunc hominem ex jure Quintum meum esse aio. Deinde Prator rem interrogabat, an contra vindicaret, quo vel tacente vel negante se vindicare. Prator rem actori ad dicebat his verbis. Quando negas, si negas, hunc ego hominem praesenti & vindicanti addico. Videatur probatur non, aut quod Agell. lib. 20. c. 9. & Bartolus in Top. Cic. Anton. Com. lib. 2. disput. 171. c. 12. Præterea ratio & equitas id postulare videtur, ut actor non statim oneretur gravissimo domini probandi onere, adversus eum qui neget tantum, quod quilibet male fidei possessor & praeo facere potest. Ceterum quæ modo diximus, de decem generib. actionum in rem, ea sunt accipienda de actionib. in rem singularib. Nam sunt & universales in rem actiones quinque, querela inofficiosi testamenti, petitio hereditatis, actio si pars hereditatis petatur, possessoria hereditatis petitio, & fideicommissaria hereditatis petitio, de quib. lib. 5. ff. de her. 2. §. 4. seqq. Id quoque notandum esse actionem, quæ deserviat rei vindicationi & actionibus in rem, cum tamen ipsa sit in personam & dicatur actio ad exhibendum. *l. 1. §. 1. in hac actione, 3. §. 1. ff. de rei vindic. §. 1. ff. de exhibend.* Sunt & tres actiones partim in rem, partim in personam adeoque mixtæ dicuntur de quib. *in §. quedam actiones 20. ff. de her. 1. Po.* postremo sunt actiones quæ in jure nostro dicuntur in rem scriptæ, ut est actio quod metus causa, *l. 1. ff. de metus, 9. §. cum autem, 8. ff. quod metus causa, 1. & alia in d. §. 1. ff. de metus, 7.* Sed hæc omnes sunt in personam, ut eruditè primus indicavit *Emilius Ferretus ad finem annot. Inst.**

§. Equar

S. *Æquè si agat.*

EXponuntur hic actiones in rem de rebus incorporalibus, puta de usufructu, de servitutibus tam Rusticorum quam Urbanorum prædiorum, de quibus *sup. tit. 3. 4. & 5 lib. 2.* Est autem hic notanda in lignis differentia rerum corporaliū & incorporalium; quod illarum actio est una sive uniusmodi, puta affirmativa tantum, ut Ajo fundum hunc esse meum: Harū vero est duplex Affirmativa & Negativa, de qua differentia *inf. vers. quod genus.* Affirmativa rerum incorporalium dicitur confessoria; Negativa, negatoria, & hic etiam negativa. Est autem Confessoria, ut Imp hic definit, actio in rem, qua quis ait jus sibi esse vel utendi fruendi, vel eundi per fundū. Negatoria est actio, qua quis intendit non esse jus adversario utendi fruendi, vel ut Ulp. Confessoria est actio, qua quis usumfr. vel servitutem sibi competere contendit. Negatoria, qua negat, *l. De servitutibus. 2. ff. si serv. vind.* De verbo autem Confessoria *d. l. 2. & l. Loc. 4 §. 1. ff. si servit. vind. l. pen. §. ult. ff. si ususfruct. per.* De verbo negatoria *in d. l. 2. & 4 l. Vi frui. §. cin. pr. & §. Sicut. 7. ff. si ususfr. per.*

Jus sibi esse.] Hic de usufructu, sive de actione Confessoria, qua usufructum sibi quis asserit, de qua est *tit. 7. si ususfr. per.*

Vel per fundum.] Hic de servitutibus rusticis, quarum nomine item datur actio Confessoria, de qua est *tit. 7. si servit. vind.*

Ejusdem generis.] Hic de servitutibus Urbanorum, quarum item nomine est actio confessoria, de qua item *in d. tit. 7. si serv. vind.*

Projiciendi aliquid.] Intellegit Imp jus habendi Mœnianum.

Contra quoque.] Modò de Confessoria, nunc de Negatoria actione, quæ ususfr. & servitutum tam rusticarum quam urbanarum nomine competit, de qua *sub tit. 7. si ususfr. per. & si servit. vind.*

Item altius tollendi. } In his verbis, ut & in prioribus istis, veluti si agat jus sibi esse altius ædes suas tollendi, summa est difficultas. Nam actio qua quis agit jus sibi esse altius tollendi ædes, dicitur hic Confessoria: & actio qua quis agit adversario sive vicino nō esse jus altius tollendi ædes suas, dicitur hic Negatoria, cum tamen omnia alia videantur, id est, cum hæc potius confessoria, illa videatur esse negatoria. Quid ita? Nam Confessoria est, qua quis sibi servitutem petit; Negatoria, qua negat adversario competere. At hoc loco qui agit jus sibi esse tollere ædes suas altius, non petit sibi servitutem, sed negat se eam debere adversario, ut contra qui agit, jus vicini non esse tollere ædes suas, is servitutem sibi petit, id est, contendit vicinum non posse ædes altius tollere, & proinde illum debere sibi servitutem altius non tollendi. Verum hæc difficultas distinctione tollenda est, eaque duplici. Prima est, qua constituimus duas servitutes, unam altius tollendi, alteram altius non tollendi Altera distinctio est, qua Confessoria & Negatoria

toria actio vel verborum figura est talis, vel vi etiam atque potestate, vel utroque. Servitus altius tollendi est ex pacto, ut si mihi quis concedat pacto sive permittat, ut in quamcunque altitudinem edificare possim, etiam ultra modum publica vel lege vel consuetudine praescriptum & usitatum, quod pactum est licitum *l. Per provinciam 10. C. de adif. privat.* Vel si cui ego pacto concesserim jus non altius tollendi meas aedes, & postea contrario pacto is mihi jus illud remittat, & concedat jus altius tollendi, *l. Si mihi, 20. ff. de servit. rust. pr. ad l. Egi tecum, 26 ff. de except. rei jud.* Servitus altius non tollendi est per faciliusque item pacto fere fit, ut si inter me & Titium conveniat, ne vel ille vel ego altius aedes tollam, tum vel ille vel ego servitutem habeo altius non tollendi. Quod ad alteram distinctionem attinet, qua actio dicitur confessoria aut verbis aut effectu aut utroque, sumpta est ea ex Theoph. hic & mox explicabitur. Id prius dicendum, hic non agi de servitute altius non tollendi, sed de ea quae dicitur altius tollendi. Nam si agam jus mihi esse altius tollere aedes meas, id est, eam servitutem altius tollendi mihi deberi, ago confessoria ut notum est ex definitione. Contra si ago vicino non esse jus altius aedes suas tollere, id est, si nego illi competere servitutem altius tollendi, puta quia nullum pactum intercesserit, rectè dicor agere negatoria, ut notum est ex definitione. Et de hac servitute altius non tollendi hic non agitur, sed *sup. sub tit. de servit.* Cujus tamen nomine item duplex competit actio, Confessoria & Negatoria, ut Confessoria detur ei, qui eam sibi petit, sive qui contra pactum volentem edificare, sive altius tollere, ea actione impediat. Et negatoria detur ei, qui prohibeatur edificare à vicino, cum nullum pactum intercesserit id est, cum nullam ipse servitutem vicino debeat. Ex his autem quatuor actionibus propter duas servitutes fieri potest, ut una actio verbis sit confessoria, cum effectu & revera sit negatoria, & contra. Ut si quis agat vicino non esse jus altius tollendi, si verba spectes actio est negatoria, si effectum & vim ipsam, est Confessoria. Nam qui adversario negat competere servitutem tacitè sibi affirmat libertatem: & qui sibi affirmat libertatem, is tacitè adversario negat servitutem, atque ita in hoc §. actio qua quis agit jus sibi esse altius tollere, verbis est confessoria, sed effectu & revera est negatoria & contra, ut hic in fine Theoph. Atque hac distinctione posteriorem difficultatem explicat Cujac. in paratit. in Pand. in tit. si servit. vindic. & tract. 9. ad Afric. ad l. Si prius qu. 15 ff. de oper. novi nunc. Priore distinctione utitur Anton. Cont. hic in notis quam & ego puto veriore ac faciliorem.

Sed negativæ.] Dictum est sup. has in w. ferè dici negatorias, semel tamen in w. Florent. extat verbum negativæ *l. Vi frui, 5. cin. pr. ff. si usus fr. petat.*

Quod genus.] Ait Imp. in reb. corporalibus esse quidem actionem confessoriam, sed nullam esse negatoriam: rationem adjungit, quia in reb. corporalibus non datur actio nisi non possidenti, sive quia in us actio non

O o o

datur

datur possessori, l. 1. § *interdictum autem*, 6. ff. *uti possid.* At in incorporalibus datur actio etiam possessori, l. *Et si forte*, 6. § 1. ff. *si servit. vendic.* Cur autem in corporalibus non detur actio possessori, sed tantum ei qui non possidet, ratio hæc est, quia possessori sufficit quod possideat, d. l. 1. § *interdictum autem*, 6. ff. *uti possid.* & recte Theoph. hic. Deinde qui agit, de suo jure, non de alieno agere debet, d. l. *Uti frui*, § ff. *si usus fr. pet.* At in corporalibus, si possessor ageret hoc modo, Fundus quem possideo tuus non est, vel alius quilibet ita negativè; fundus quem tu possides, tuus non est, ageret de alieno jure, non de suo; at in incorporalibus, secus est, quia qui negat servitutem, alteri tacitè etiam de suo agit jure. Nam qui agit vicini prædio se servitutem non debere, de suo jure agit; nam eadem opera contendit, prædium suum esse liberum, ut *sup. dictum* & eleganter Ulp. in d. l. *Uti frui*, his verbis: *quanquam enim actio domino competat adversus fructuarium, magis de suo jure agere videatur, quam de alieno.*

§. Sanè uno casu.

DE hoc vers. mirè variant DD. sunt qui verba emendent sive mutant, alii ita: *Sanè hoc casu*, alii: *Sanè non uno casu*, Baro & Ferretus hic in *annotat. in inst.* Sunt qui retenta scriptura hac, *Sanè uno casu*, alii aliter eum casum inquirunt, & indicant, videantur Goveanus lib. 1. var. lect. cap. 21. Contius lib. 1. subsec. lect. cap. 1. Cujac. tract. 9. ad Affric. ad l. 15. si priusquam, ff. de op. novi nunc. Joan. Robertus lib. 1. recept. lect. cap. 18. Vidi ego plura exemplaria manuscripta, in quibus constanter exaratum est, *Sanè uno casu*, &c. atque ita Theoph. ex c. *de exco.* puto tamen hæc verba, *Sanè uno casu* qui possidet nihilominus Actoris partes obtinet, esse aliena & inducenda, quod & alias accidit in hoc opusculo, ut in vers. *aliquando tamen*, inf. de perpet. & temp. act. Nam ad sentior illis qui disputant, id quod dicitur, actionem dari etiam possessori, locum habere tantum in rebus corporalibus ut *supra jam est dictum* & latius exponitur in π. ut hîc ait Imperator, sicut in lationibus puta in d. l. *Uti frui*, § ff. *si usus fr. pet.* & d. l. *Et si forte*, 6. § 1. ff. *si servit. vendicet.* ut non opus sit unum aliquem singularem casum querere. Quare aut hæc verba, *Sanè uno casu*, ita sunt accipienda, *Sanè illo casu*, puta in rebus incorporalibus, quod sanè ipsa verba vix patiuntur, aut erunt inducenda, quod non est novum ut *sup. d.*

§. Sed istæ quidem.

ADhuc tres actiones in rem singulares sunt expositæ, Rei vindictio, Confessoria & Negatoria, reliquæ hîc sunt quinque, quas priusquam exponat, interjicit hoc loco quandam subdivisionem actionum in rem. Nam ait omnes actiones in rem vel esse civiles, vel prætorias: civiles sunt tres.

tres jam sup. expositæ, prætorie sunt reliquæ quinque. Cur autem tres illæ sint civiles, reliquæ sint Prætorie, patet ex definitione. Nam civiles sunt, quæ ex legitimis & civilibus causis descendunt, ut est dominium, ut est servitus & ususfr. civiles quoq; causæ sunt obligationes ex contractib. & quibusdam delictis, sed hæc ad actiones in personam pertinent. Prætorie autem actiones definiuntur, quas prætor ex sua jurisdictione introduxit, siue quæ ex causis nascuntur non civilibus sed naturalib. non ex civili sed naturali æquitate. Nam prætor naturalem æquitatem maximè curat, l. 1 ff. de publ. Id autem notandum, hanc subdivisionem communem esse actionum in rem & in personam, & hoc est quod ait, *tam in rem quàm in personam*.

[Ierunque ita permittit.] Dux in rem actiones prætorie, Publiciana & Rescissoria inter se contrarie hic proponuntur, & mox distinctè explicantur.

Ut vel actor,] Hoc ad Publicianam siue ejus formulam pertinet, de qua *infr.*

Vel ex diverso.] Hoc ad Rescissoriam de qua in veris. *Rursus ex diverso*. Recte autem *ex diverso*. Nam Publiciana actor ait usucaptum, quod non est usucaptum: hæc ait non usucaptum, quod est usucaptum.

Possessor.] Æmilius Ferretus, Cujac. Hotom. & alii legunt *Possessorem*. fortasse delendum est *possessor* & subintelligendum *actor*, ex priore veris. ut vel actor dicat, vel certè possessor hic pro domino accipiendus. Nam in veteribus libris constanter scriptum reperitur possessor.

§. Namque si cui.

Hoc §. breviter exponitur de actione Publiciana, quæ datur ei, qui rei, quam cepit ulucapere, possessionem amisit eamq; rem tanquam suam vindicat contra possessorem, ut ipsa rei vindicatio, de qua *actione est cit. ff. de publ. in rem actione*.

Ex justa causa.] Id est titulo, ut est emptio donatio, dos, legatum, quæ quatuor *causæ* hic adferuntur. Sunt tamen & aliæ, ut Judicium, solutio, noxæ deditio, ductio servi, adjudicatio, litis æstimatio, l. 1. in fi. & 6 ll. seqq. ff. de publ. in rem act. Injusta causa est, ut vis, metus, dolus, ut donatio legib. prohibita. Cur autem justa causa siue titulus requiratur, notum est ex *tit. de usucap. sup.* Quia hæc actio locum habet in ulucapione, at ulucapio non præcedit, nisi justa causa possessionis præcedente, ut *sup. in tit. 6. l. 1. Celsus, 27 ff. de usuc.*

Res aliqua.] Non solum corporalis, sed etiam rei incorporalis, ut servitus, ut usus fructus, l. *Sic ego, 11. §. 1. ff. de publ. in rem act.* Nam et si res incorporales propriè traditionem & ulucapionem non recipiunt, §. *per traditionem, 40. sup. de rerum divis. l. 4. §. ult. ff. de usurpat. & usucap.* Patientia tamen & usus servitutum pro traditione & possessione habetur, l. *ult. ff. de servit.*

Tradita fuerit.] Id verbum maxime notandum, ad hanc actionem necessariam esse in primis *traditionem*. Querit autem JC. l. 1. ff. h. t. ejus rei causam? Et non ipse, sed alter eam, idque per obscure, reddit in l. 1. ff. de mortis. 2. ff. eod. Cur, inquam, Prætor traditionis mentionem faciat? Ratio hæc est, quia hæc actio datur ei, qui possessionem amisit, de quo inf. Possessio autem traditione acquiritur, l. 1. & l. Cum heredes, 23. ff. de adq. poss. vel ita: Publiciana datur ei, qui cepit rem usucapere, l. 1. ff. eod. Et hic in verb. Dicat se quasi jam usucapisse, usucapio autem non est sine possessione, l. Sine, 25. ff. de usucap. Possessio non fit absque traditione, d. l. 1. & l. 23. Ex his jam id quoque notandum, Publicianam non habere locum in iis causis, in quibus nulla intervenit traditio, ut est hereditas, legatum, donatio mortis causa, l. Titio. 64. ff. de furt. & d. l. Cum heredes, 23. Quod tamen non rectè Accurs. Martinus Joannes & alii allèrunt ad l. 1. ff. h. t. in glossu, sed de posses. inf. latius.

Necdum ejus rei.] Scilicet quia usucapio cepta tantum fuit & nondum completa. Nam si dominus esset factus vel ipsa statim traditione, ut §. per traditionem, 40. sup. de rer. divis. vel per usucapionem perfectam, daretur ei non hæc Prætoriana, sed civilis, sive directa in rem actio, puta rei vindictio, quæ datur domino, ut sup. d. Publiciana datur non verè domino, sed fidei domino, sive ei qui habetur pro domino à Prætoribus.

Si ejus rei possessionem.] Hic notandum quod sup. dictum, Publicianam ei tantum dari, qui possessionem & habuit & amisit. Non dari ei, qui possessionem nunquam habuit, l. vel mortis. 1. l. Sive autem, 9. §. ult. l. Cum sponsus, 12. l. ult. ff. hoc tit.

Nullam habet.] Rationem adjungit Imp. quippe ita prodita, &c. id est, quia actio in rem directa sive civilis tantum datur domino, l. In rem, 23. ff. de rei vindic. At hic nondum est dominus ut sup. d.

In rem directam.] Directæ actiones in jure bifariam dicuntur. Primo secundum differentiam sive respectum contrariorum de quib. d. sup. Secundo, Respectu utilium extraordinariorum & prætoriarum, ut directæ sint actiones certæ & ordinariæ, ut depositi, ex empto, rei vindictio, furti, &c. quibus opponuntur utiles, ut in factum & Prætorianæ.

Quippe ita prodita.] Quasi diceret, actiones civiles oriuntur ex causis civilibus, ex aliis non item. Causæ civiles sunt, ut dominium, ut servitus ut obligatio; non civiles sunt, ut pactum, ut jusjurandum ut nuda rei possessio, &c. l. Non solum, 49. §. ult. ff. de pecul. l. Nuda, 26. ff. de donat.

Sed quia sane durum.] In actionibus civilibus tam in rem, quam in personam unum id maxime considerandum, quæ cujusque actionis sit causa, ut in rei vindicatione dominium, in Confessoris & Negatoris jus in rem; in actionibus in personam obligatio. In Prætoriis autem duo hæc sunt consideranda, Necessitas & Æquitas, id est, cur jure Civil. hoc casu nulla sit actio.

actio, sed necessaria sit Prætoris jurisdictio, & deinde quæ causa Prætoris ipsum moveat. De necessitate Publicianæ jam *sup. d.* his verbis, *nullam habet, &c. quæ p. ita, &c.* Equitas autem hic exponitur, quia, inquit, *sane durum e-rit*. id est, quia iniquum sit bonæ fidei possessorem justam possessionem amittere, eique injustum possessorem præferri. Id autem hic diligenter notandum, hanc actionem justo possessori dari, non contra ipsum dominum, sed contra injustum possessorem. *l. pen. & ult. ff. h. r.*

In qua dicit is qui.] His verbis libellus sive formula hujus actionis indicatur, nimirum ut actor rem, de qua agitur, suam esse dicat, tanquam à se usucaptam: At enim adhuc non est usucapta, dicet aliquis? Respond. pro usucapta haberi sive usucapionem inchoatam à prætoris haberi & fingi pro completa. Notum est autem, in jure fictionibus sapissimè locum esse vel propter æquitatem, vel maximè propter rationem sive Regulam & artem juris conservandam, quæ de re Bart. & DD. *ad l. Si is qui pro emptore, 15. ff. de usucap. & usurpat.* & pulchre Hopperus *lib. 2. de arte juris*. Queritur autem, an hæc actio non tantum non domino sed etiam domino accommodetur, aut ei certè qui dubitat de dominio suo? Et vulgo receptum est dari; non rectè: tum quia hæc duo, dominum esse, & dominum non esse, inter se pugnant, ideoque fieri non possit, ut utriusque rei inter se contrariæ una eademque detur actio: tum quia id nullo jure confirmari possit, sed potius toto jure notissimum sit, alio casu locum esse rei vindicationi, alio Publicianæ.

Quæ actio public.] *l. In honorariis, 35. ff. de obl. & act. & t. tit. ff. de public. in rem act.*

§. Rursus ex diverso.

HÆC cum prioribus conjungenda videntur, ut putat D. Hotom. non tam tantum, de qua modo dictum, sed hanc quoque, de qua hic uno, eodemq; nomine Publicianam appellari *in d. l. In honorariis, 35.* Est tamen diversa actio, nam hæc plerumque dicitur Rescissoria, *l. Nec non. 28 §. ult. ff. quib. ex caus. major.* & interdum Restitutoria, quanquam hæc verba Restitutoria & Rescissoria, non ad hanc tantum, sed ad omnem pertinent actionem, quæ a prætoris datur & restituitur, re aliqua simul Rescissa. *l. Novissime, 7. §. pen. in fin. ff. quod falso tut. auctor. & si mulier, 16. in fin. l. Quamvis. 8. §. Marcellus, 9. ff. ad SC. Velleian. l. Qui ex parte, 18. ff. de interrog. act.* Hæc autem Rescissoria actio est actio in rem quæ datur domino propter rem ab alio usucaptam, intra annum post absentiam vindicandam, de qua actione extat. *tit. ff. ex quib. caus. major. in integr.* Putant autem vulgò duas hic subesse actiones, sive ut ipsi loquuntur, judicia duo, unum Rescindens, alterum Rescissoriū; & illo quidem rescindi ipsam usucapionem & alienationem hoc verò ipsam rem, qua de-rogatur, vindicari. At inauditum est in jure, ut hoc casu duæ sint actiones, sed ita

Ooo 3

potius

Potius se res habet, ut à magistratu cum redditur hæc actio Rescissoria, tacite & re ipsa simul quoque usucapio rescindatur, argumento sit *d. tit. ex quib. caus. majores*, ubi nunquam est mentio nisi unius actionis, ut & hic, quod idem accidit, ut inquam dum datur actio Rescissoria, eo ipso alienatio aut res aliqua rescindatur, non hic tantum, sed alibi quoque; locum habeat *l. Metum*, 9. §. *volenti*, 4. ff. *quod metus causa*, *l. In causa*, 13. §. *interdum*, 1. ff. *de minor*. Sic & in querela inofficiosi testamenti, ubi uno judicio & rescinditur testamentum & vindicatur hereditas, *l. Papin*, 8. ff. *de inoffic. testamento*. Quare hoc committum de duobus judiciis rescindendæ & rescissoriæ passim licet hodie ulitatum putat D. Cujac. *lib. 7. obs. cap. 31.* indignum esse quod refellatur.

Cum Reip. causa] Dux tantum causæ absentie hic exponuntur, propter quas datur hæc actio, absentia Reip. & Captivitas. Sunt tamen & alia, ut metus servitutis, vinculorum, studiorum, & si quæ alia iusta absentia causæ iudici probabitur, *l. Succurritur*, 9. & 2. ll. seqq. *l. Sed etsi* 26. §. *ult.* & 2. ll. seqq. ff. *ex quib. caus. major*. Et hoc est, quod ait inf. *quod genus actionum quibus datur & alia*, &c. Hinc autem intelligitur causæ siue æquitatis hujus actionis, puta iusta absentia. Nam ut ait J. C. alterius absentia alteri neque damno neque compendio esse debet, *l. Videlicet* 29. ff. *h. r.* Necessitas autem hujus actionis, i. e. cur hoc calu actio sit prætoriam, non autem civilis, ratio hæc est: quia strictè dominus hic rem amisit, ut ab alio usucaptam, & proinde jure civ. actionem non habet, quæ datur domino, §. 1. *sup. h. r.* Quare prætor motus æquitate rescindit usucapionem, unde & hæc actio rescissoria dicitur, ut & in *l. ult.* §. *ult.* ff. *ad SC. Vell. j. i.* dicitur Rescissoria, quæ rescindit intercessionem mulieris, & *l. 2. C. si advers. transact.* Rescissoria dicitur quæ rescindit acceptulationem *l. Vt mihi*, 21. ff. *de donat.* quæ rescindit Delegationem. Recte igitur hæc actio ex jure prætorio, non ex civili, sed contra jus civile venit *l. In honorariis*, 35. ff. *de obl. & act.*

Absent.] Notandum diligenter hanc actionem dari tam absenti contra præsentem, quam præsentem contra absentem; etsi hoc loco tantum dicitur dari præsentem contra absentem, quæ duo diligenter in æ. sunt distincta. Nam de absente contra præsentem est *l. 1. & 18. ll. seqq. ff. ex quib. caus. major*. Contra de præsentem contra absentem est *l. Item ait prætor*, 21. & *ll. seqq. ff. h. r.*

Tunc intra annum] Actiones in rem tam civiles quam prætoriam sunt perpetuæ, hac una excepta, quæ est temporalis & quidem annua tantum, & altera de qua inf. §. seqq. *d. l. in honorariis*, 35. ff. *de obl. & act. l. 1. & l. Nemo*, 28. & si quis p. 1. 3. & §. seqq. ff. *ex quib. caus. major*. Ratio autem hujus exceptionis, quia utraque hæc actio sit contra jus civ. *d. l. in honorariis*, 35. ff. *de O. & A.*

Ut dicat possessorem.] Notanda est formula siue libellus hujus actionis, Ajo hanc rem esse meam & ab adversario non usucaptam, sic fingitur hic non usucaptum quod revera est usucaptum, & priore actione contra fingitur usucaptum, quod non est usucaptum, proinde eleganter Cujac. *tract. 1. ad Affric.* Utraque inquit hæc actio est fictitia.

Ego

Exlatione.] *Ex tit. ex quib. caus. majores.*

§. Item si quis.

Tertia in rem actio Prætoria hîc exponitur, de qua est *tit. ff. qua in fraudem cred.* Dicitur autem Pauliana, *l. Videamus, 38 §. in Faviana, 4. ff. de usur.* Est autem hæc actio in rem prætoria, quæ ea, quæ in fraudem creditorum bonis jam possibilibus fuerint alienata, revocantur. *l. 1. & d. tit. ff. qua in fraud. cred.* Equitas autem hujus actionis sive causa est, quia iniquum sit aliquem cum alterius jactura locupletari, *l. Ait Prætor, 10. §. pen. d. tit.* Necessitas autem est, quia alienatio licet post possessionem facta ipso jure valeat, *l. Si sciens, 26. in fi. ff. de contrah. empt.* Et hinc est quod ait Ulp. *l. 1. ff. tit.* Necessariò hoc edictum prætor proposuit. De hac autem actione queri solet, sit ne ea in rem an in personam? Nam Accurs. & ceteri id genus in personam esse contendunt, recentiores plerique in rem. D. Hotom. mixtam, partim in rem partim in personam putat hîc. Et sanè suæ cuiq; sunt rationes & argumenta idonea. Nam esse eam in personam hinc intelligi potest, I. quia in *l. Videamus, 38. §. in Faviana, 4. ff. de usur.* ponatur in numero actionû bonæ fidei, cum tamen actiones in rem sint arbitrariæ *§. præterea, 31. inf. h. r. l. I.* Quia actio Faviana, quæ revocantur alienata in fraudem patroni, cui hæc est persimilis, dicitur esse in personam, *l. 1. §. hæc actio, 26. ff. Si quid. in fraud. patr. l. Si libertus, 16. §. 1. ff. de iure patr.* III. Quia hæc actio dicatur actio in factum, *l. Ait Prætor, 10. §. hæc actio, 24. ff. qua in fraud. cred.* At actiones in factum sunt omnes in personam. IV. Quia hi creditores, quibus datur hæc actio, jus nullum in rem habent, ex quo nasci possit actio in rem. Contra eam esse in rem hoc uno argumento doceri potest, quod hîc in numero actionû in rem explicetur. Quare dicendum ex sententia Tribuniani, hanc actionem esse in rem quantumvis multa ob stare videantur, quod idè accidit & *sup. sub tit. de don. et.* Ubi queritur, An donatio sit civilis an juris gentium adquisitio? Nam etsi multa sunt quæ vincunt donationem non esse acquisitionem, neq; civilem neq; juris gentium, sed esse potius stimulum acquisitionis, ut est emptio: Ex sententia tamen Tribuniani, donatio est modus acquirendi civilis, quia explicatur in numero civilium acquisitionû, quare & hic formula actionis ad ipsam rei vindicationem est dirigenda, hunc in modum; Ajo hanc rem esse debitoris & ab eo alteri non traditam, ut Creditor rem non sibi, sed debitori suo petat ac vindicet, & hoc est quod ait, eam rem petere, id est, dicere eam rem, &c. Unde & intelligitur, hanc quoq; actionem esse fictitiâ, ut priores, nam fingitur, non traditum, quod revera est traditum, cur ita fingitur? Nam alioqui non posset in formula dici, Ajo hanc rem esse debitoris, nam per traditionem delineret esse debitoris *per traditionem, 40. sup. de rer. div.* Notandû autè creditori hoc casu dari non tantû hanc actionem, quæ dicitur Pauliana, sed etiam interdictû quod dicitur *frauda-*

fraudatorium. Sic enim & alias in eodem casu & actio datur & interdictum, ut dicitur *inf. §. prox.* Actio quidem ad rem ipsam, id est, proprietatem sive jus in rem, ut servitutem, pignus. Interdictum verò ad possessionem petendam. De utroque remedio explicatur *sub tit. ff. quæ in fraud. cred.* Et Edictum quidem de actione exponitur in *l. 1. de interdicto* verò, in *l. Aut Prætor, 10. d. tit. quæ lex est ex lib. 73. 17p. ad edict. cum l. 1. sit ex lib. ejusdem. 66.*

Bonisejus à Creditoribus.] Indicat his verbis Imp. hanc actionem dari bonis jam possessis, id est, post missionem Creditorum in bona debitoris, si inquam postea quid alienetur. Nam ante missionem, si debitor quid alienaverit, non revocatur, *l. Aut Prætor. 10. l. Pupillus. 14. ff. quæ in fraud. credite.*

Ex sententia Præsidis.] Sive prætoris, id est, magistratus. Nam missio in possessionem fit per magistratum, *l. 1. ff. de jurisdict. in fin.* De actione autem Paulianâ hic non agitur, ut quidam putant, sed de Missione tantum; sic enim legendum ex veteribus libris, Bonisejus ex sententia præsidis possessis.

§. Item Serviana.

DUæ in rem actiones Prætorie, Quarta & Quinta hic exponuntur, Serviana & quasi Serviana sive hypothecaria, earum definitiones ab ipso Imper. adferuntur his verbis. *Serviana autem. &c.* hoc loco ait Imp. utramque esse prætoriam. Quid ita? Et utriusque eadem est ratio, eadem causa sive æquitas, & eadem necessitas. Nam civilis nulla hic actio esse poterat, quia est nudum pactum, ex quo jure civ. non nascitur actio, *l. 1. ff. de pign. act. l. iurgentium, 7 § sed cum nulla. 4. ff. de pact. l. Contrahitur. 4. ff. de pign.* Causa autem sive æquitas est, ne inutilis sit hypotheca, quæ certè planè erit inutilis, si nulla ejus nomine detur actio, *l. Si noxale, 27. ff. de noxal. act.* De his autem actionibus tam Serviana quam quasi Serviana, latè explicatur in *ff. sub tit. de pign. & hypoth.* Huc quoque pertinet Edictum Salvianum, de quo *§. sequens. 2. vers. interdictum. inf. de interdict.*

Serviana autem.] Verbum *Serviana* nunc latius patet & de omni hypothecadicitur; nunc angustius & proprie, ut hic definitur tantum de reb. Coloni oppignoratis. Nam de rebus alienis quæ competit actio, quasi Serviana & utilis Serviana datur *l. Aliquando 1. ff. ad SC. Velleia, l. 1. §. cum præditi. 2. ff. de pign.* Videantur quoque hæc loca in quibus verbum Servianæ de reb. omnibus oppignoratis dicitur *l. Si superatis 3. Si debitor 10. & seqq. l. Si inter. 21. ff. de pign. l. in hac. 3 § est autem. 3. ff. ad exhibend.*

Serviana autem] Monimus sup. has esse definitiones Servianæ & quasi Servianæ, de quibus breviter videamus, & quod ait, *de reb. Coloni.* Notandum est, actionem hanc quæ & dicitur Serviana non esse, de quolibet pignore sive rebus oppignoratis sed tantum de rebus quas Colonus in prædium

diu rusticum conductum adfert puta suppellectilem & instrumenta rustica, & de his quoque rebus tantum est Interdictum Salvianum § *sequens*. 2. *vers. Interdictum inf. de interdict.* l. 1. & 2. ff. de *Salvia. interdict.* l. 1. C. de *prec. ar.* Ut enim rerum in fraudem creditorum alienatarum nomine datur & actio Pauliana, & Interdictum fraudatorium ut *sup. d.* ita & rerum coloni oppignoratarum datur locatori & actio Serviana & interdictum Salvian. Quæ tamen duo in eo maxime differunt quod Serviana rem ipsam sive jus in rem, id est, pignus, Salvianum possessionem tantum persequatur d. §. *sequens*, 2. *vers. interdictum*. Et quod Serviana detur contra quemlibet possessorem, ut & alia actiones in rem l. *Officium* 9. ff. de *rei vindic.* Salvianum adversus ipsum duntaxat debitorem, l. 1. & 2. ff. de *Salvia. interdicto*.

Quæ pignoris jure.] Pignoris inquam expressi, id est, conventi sive pacto constituti, d. §. *sequens*, 2. *vers. interdictum*, & c. Est enim breviter notanda differentia rerum coloni & Inquilini, sive Prædii Rustici & Urbani, quod illæ convento & expresso, hæc tacito pignore obstringantur l. *Certijuris*, §. C. de *locat.* l. *Si horreum*, 3. & *seqq.* l. *Licer*, 6. ff. in *quib. caus. pig.* l. ult. C. eod. l. *Item quia*, 4. ff. de *pact.* Ratio hujus differentia, quia Rustici prædii fructus locatori tacite sunt obligati, & proinde satis sit ei cautum per fructus, ut non opus sit aliam suppellectilem & instrumentum rusticum ei obligari, nisi expressè ita convenierit l. *In prædii*, 7. ff. in *quib. caus.* Et interest Reip. instrumentum rusticum non temerè obligari propter agriculturam, ut eleganter Baldum in lib. de *pignoribus cap. 6.* At in prædiis urbanis, quia nulli sunt fructus præter ipsam pensionem, receptum fuit Romæ, ut per ipsam suppellectilem Inquilini tacite caveretur locatori propensione, Baldum *id.* 6.

Quali serviana] Hæc actio est longè celeberrima, dicitur ea plerumque hypothecaria & quasi Serviana, reperiuntur tamen ejus sex appellationes; nam dicitur quasi Serviana ut *hic* & l. *Aliquando*, 13. ff. ad *SC. Velleja*. Utilis serviana, l. 1. §. *cum prædium*, 2. ff. de *pig.* l. *Omne* 2. C. *comm. de leg.* quemadmodum est non tantum actio Publiciana, sed etiam quasi Publiciana & utilis Publiciana III. Hypothecaria d. l. 1. C. *commun. de leg.* & d. l. 13. quo pertinet & liber Martiani ad formulam hypothecariam, l. *Res*, 5. ff. de *pig.* IV. Pignoratitia l. *In hoc*, 3. §. *est autem* 3. ff. ad *exhibend.* V. Utilis pignoratitia l. *Rem alienam*, 41. ff. de *pig. act.* l. *Naturaliter* 13. de *cond. in deb.* Proprie tamen actio pignoratitia ab hac multam differt: hæc enim est in rem, illa in personam. Hæc datur creditori, illa debitori. De illa est *tit. ff. de pign. act.* & de ea d. *sup. §. ult. sup. quib. mod. re contrah. oblig.* de hac est *tit. ff. de pig. & hyp.* VI. Dicitur interdum Serviana absolute l. *Vir uxori*, 17. §. 1. ff. ad *SC. Velleja* l. *Si superatus*, 3. *Si debitor*, 10. & *seqq.* l. *Si inter* 21. ff. de *pign. l. Si cum venditor*, 66 ff. de *evict.*

Qua creditores,] Scilicet hypothecarii sive hypothecam habentes. Nam iis tantum datur hæc actio, aliis creditoribus, id est, Chyrogaphariis non item.

Ppp

Pigno.

Pignori hypothecæve.] Pignori, inquam, sive tacita sive expressa. Persequuntur autem ipsum jus pignoris, ita tamen, ut tantum ea persequutione sive actione nudum rei oppignoratæ possessionem consequantur. Baldinus *d. lib. cap. 15.* Et proinde hæc actio est tantum contra possessorem, *l. Si fundus. 1. §. in vindicatione. 5 ff. de pignor.* Est enim & hæc actio in rem *l. Pignori. 17. ff. d. tit.*

Inter pignus.] De verbis pignoris & hypothecæ breviter hic exponit Imp. eam nihil differre in hac actione, in aliis autem differre. Nam hæc actio datur sive sit pignus, sive hypotheca: Et hinc est, quod Martianus ait, hæc duo verba tantum sono differre, *l. Res. 5. §. Inter. 1. ff. de pig.* Aliàs autem & propriè differunt, id est, quia pignus est rerum mobilium, hypotheca immobilium, *l. Plebs. 238. ff. de verb. sign.* II. In pignore transit possessio, in hypotheca non item, *l. Si rem. 9. §. propriè. 2. ff. de pig. act.* III. hypotheca nudo pacto, pignus non item, sed re ipsa contrahitur *l. Contrahitur. 4. ff. de pign. l. 1. ff. de pign. act.* Ex quibus & hæc consequitur differentia, quod actio quasi Serviana tam pignoris, quàm hypothecæ nomine detur. Pignoratitia pignoris tantum non hypothecæ, *d. l. 1. ff. de pign. actio.* Sunt & alia duo pignoris vocabula Fiducia, quo pignoris genere veteres utebantur, Cicer. *pro Flacco, Paul. l. b. 2. sent. tit. 12. & 13.* & Antichresis, *l. 1. §. Cum prædium. 2. ff. de pign.* De quo Baldus *d. lib. cap. 6.* Quod autem supra dictum de causâ harum actionum Serviana & hypothecaria, deque eorum origine, cur his casibus non competant actiones jure civili, sed prætorio, puta quia pignus hoc, id est, quo actiones hæc nascuntur, fiat nudo pacto *l. 1. ff. de pign. actio. l. Contrahitur. 4. ff. de pignori. 17. ff. de usurp. at. & usucap. l. Item. 4. ff. de pact.* Ex pacto autem jure civil. nulla actio nascitur, *l. Iurugent. 7. §. sed cum nulla. 4. ff. de pact.* id, inquam, ita est accipiendû, non quod jure prætorio actio nascatur ex pacto. Jus enim prætorium imitatur civile, *l. Cum sponsus. 12. ff. de publ. in rem act.* sed quia præter pactum pignoris principalis, quædam eaq; prior subest obligatio, cui pignus accedit. Est enim pignus, ut fidejussor, accessio quædam. Quare pactum pignoris facilius sustinetur obligatione quadam principali fundatum, quàm aliud nudum pactum, quod idem etiam de pacto constituti dicitur *infr. in §. prox.*

§. In personam.

Egit hætenus de actionibus in rem, jam de actionibus in personam sermonem instituit.

Propositas.] Scilicet in albo sive edicto suo, in quo proposita erant non tantum prætoriar, sed etiam civiles actiones.

Veluti de pecunia.] Prius hic exponuntur tantum tres actiones. Prætoriar in personam, quæ posterius & singulatim explicantur accuratius *in §. de constituta. 9. & 2. seqq.*

Cui

Cui similis videbatur.] Ait olim fuisse actionem quandam receptitiam, hodie ab Imp. Justin sublata, live potius in constitutoriam transfusa, de qua ex lat. l. Receptitia. 2. C. de constit. pecun. & apud Theoph. hic. De qua tamen, ut paulò melius cognoscatur, breviter sciendum, tria esse verbalitè quibus promittat quis alteri *Promitto, Recipio, & Constituo*. Et verbo quidem *Promittendi* continetur interdum pactum tantummodo, l. iuragentium, 7. §. Quod fecerit navisimo 12. ff. de pactis. Interdum & plerunque stipulatio live verborum obligatio, de quo sup. init. tit. de V. obl. Illo casu verbum *Promittendi* erat insignissimum, hoc significativum erat: *Promitto* dicebant & *Spondeo*, quod tamen de stipulatione tantum accipiebant, de quo d. sup. init. *Recipiendi* autem verbo in promissionibus Argentariorum maxime erat locus, d. l. 2. C. h. tit. majoremque vim habet verbum *Recipiendi*, quam *Promittendi* pro pacto vel *Constituendi*. Fiebat quoque hæc promissio verbo *Recipiendi* certis quibusdam & solemnibus verbis, non secus atque stipulatio seu sponsio, d. l. 2. Quare ut actio ex sponso sine stipulatu, ita & ex recepto erat civilis, d. l. 2. *Constituendi* autem verbum (Græci ἀντιφάρεν ut constitutum ἀντιφάρεν vocant Theoph. hic. ex Nov. 115. cap. ult.) minimam vim habet, & vix amplius valet, quam verbum *Pacificendi*, pro quo vulgo nos utimur verbo satisfacere, d. Nov. 115. cap. ult. Est enim constitutum pacti species, l. 1. ff. de pecun. constit. Quare causa est cur ex constituto non nascatur actio jure civ. Cur ergo, dicat aliquis, nascitur inde actio prætoria. Quia hoc pactum obligationem quam licet præcedentem habet live naturalem live civilem, cui accedit constitutio, ut & sup. de pignor. d. Nam non fit constitutum, nisi præcedat aliquod debitum, live naturaliter live civiliter, l. ita dicitur, 11. ff. de pec. constituitur. Equitas igitur hujus actionis est illa quidem naturalis, puta ut fides servetur, l. illud, 25. in pr. ff. de pec. constituitur. Sed nititur colore quodam civili, id est, debito præcedente.

Ex nostra constitutione] l. 2. C. de constit. pecun.

Cum & si quis plenius] Actio receptitia plenior live melior & efficacior erat, quam constitutoria, in eo, quod recipiebantur res omnes, constituiebantur tantum res ex quæ pondere, numero & mensura constant. Deinde Receptitia erat perpetua, Restitutoria in quibusdam casibus annua tantum, d. l. 2. C. de constit. pecun.

Hoc in actionem transfusum.] Ita & sup. d. de SC. Pegasiano. quod transfudit in Trebell. § sed quia, 7. de fideic. hered. su. & inf. de actione rei usoriarie translata in stipulationem, § fuerat, 29. h. t.

Et alias complures.] Ut est Tributoria, Exercitoria, Institoria, de in rem verso, quod jussu, furti manifesti, injuriarum, depositi ex quibusdam causis & plurimæ actiones, quæ in factum dicuntur Prætorie.

Ppp 2

S. De

§. De constituta autem.

Hæc actio dicitur de Constituto, Constituta pecunia & Constitutoria. Est autem Constitutum cum quis pro se vel pro alio jam obligato soluturum se constituit. Est enim constitutum solutioni simillimum, *l. Idem est, 1. l. 1. §. An potest. 5. l. Verum presente. 27. q. de pecun. constit.* Dixi jam obligato; Nam ut *sup. d.* Constitutum non fit, nisi præcedat aliquod debitum, *d. §. an potest, l. Haftenus. 11. ff. eod.*

Nulla scilicet stipulatione.] Nam & *sup. d.* verbo promittendi fit stipulatio, verbo constituendi pactum tantummodò, *l. 1. ff. h. t.*

§. Actiones autem.

Actio de Peculio est Prætoria, in personam actio, qua pater ex contractu filii vel dominus ex contractu servi peculiotenus convenitur. De qua actione est *tur. ff. de pecul.* Et de eadem eique cognatis aliis actionibus latius explicatur *inf. tit. prox. quod cum eo qui in, &c.*

Actiones.] Actio de peculio hîc appellatur numero multitudinis, ut est actio institoria, *l. Novissime, 15. ff. de instit. act.* & actio exercitoria *l. Si tamen, 4. §. hæ actiones, 4. ff. de exercit. act.* Ratio est, quia hæ actiones ut de peculio, institoria, etiam singule sunt ex pluribus negotiis, ut actio de peculio, ex *empro, locato mutuo.*

Ideo adversus patrem.] Causa hujus actionis hîc exponitur, tam necessitas, quàm æquitas. Nam cur hæc actio sit Prætoria & non civilis, ratio hæc est: quia ex jure civ. nemo obligatur, nisi ex proprio contractu, *l. Quaecumq; gerimus, 11. ff. de obl. & act.* & proinde nec filius pro patre, nec pater pro filio propriè & directè conveniri potest, *l. pen. C. quod cum eo & l. 1. C. ne filius pro patre.* Æquitas autem (de qua hîc in verbis, æquum tamen est hæc est, quod pater vel dominus commodum ac lucrum quæne peculii capiat. At secundum naturam est, qui sentit commodum, eum & incommodum sentire debere, *l. Secundum naturam, 10. de R. I.* & proinde ut pater & dominus ex contractibus filiorum ac servorum lucrantur, ita & obligari debent, sed non ultra obligantur quàm lucrantur, id est, peculiotenus, *l. 1. ff. de instit. act.* atque ita fit ut quisque suum consequatur, quod est æquissimum, *l. 1. ff. quod cum eo qui, &c. l. 1. ff. si a parent quis man.*

Quod veluti patrimonium.] Rectè veluti, nam hæc verba patrimonium & bona propriè non cadunt in servos aut in filios, ut nec peculium cadit in liberos, *l. Paterfam. liber, 128. ff. de V. sig.* Quare peculium quasi patrimonium dici solet, *l. Hinc quaritur, 19. §. 1. l. Si ex duob. 32. l. Quotiens, 47. in fin. ff. de pecul.* & dicitur peculium quasi pusilla pecunia sive patrimonium, ut ait Ulp. *l. Depositi, 5. §. Peculium 3. ff. d. t.*

§. Item

§. Item si quis postulante.

EXponitur hic breviter de actione ex jurejur. De quo extat *tit. ff. de jurejur.* & *tit. C. de reb. cred. & jurejur.* Est autem actio ex jurejurando in personam pratoria, qua quis ex jurejurando legitimè præstito, petit id quod sibi debetur adjudicari. Hæc enim actio est tota ferè ex jurejurando, ut constitutoria ex constituto, & dici solet actio in factum, *l. sed si possessor, 11. ff. de jurejur. l. Delata, 9. C. de reb. cred.* Id quoq; notandum, ex jurejurando nasci non tantum actionem hanc, sed etiam exceptionem jurisjurandi, de qua est §. 2. quæ 4. *inf. de except.* Causa autem hujus actionis, id est, primò, cur jure civil. non detur actio ex jurejurando, hæc est ratio: quia jusjurandum fere fit ex conventionem live pacto, & habet speciem transactionis. *l. 1. & 2. l. iusjurandum, 17. l. Qui jurasse, 26. in fine ff. de jurejur.* Æquitas autem est posita in his quatuor. I. in fide live pacto, de quo modo *d. l. 1. & 2. ff. eod.* II. in auctoritate judicis, coram quo vel per quem plerunque præstatur III. in debito præcedente live fundamento supposito, *ut sup. de constituto & de pignore.* Nam juratur plerunque de eo, quod jam ante deberi contenditur. IV. in Religione, *l. iusjurandi, 2. C. de reb. cred.* quæ omnia conjuncta causam attulerunt pratori, ut ex jurejurando daret actionem.

Postulante] Id est, deferente jusjurandum, & ut ipse Prætor ait, si juraverit conditione delata, quæ, inquit, Ulp. frustra non adpiscitur. Nam si quis juret nemine jusjurandum ei deferente, pratorid jusjurandum non tuetur, *l. Au Prætor, 3. in pr. ff. de jurejur. l. Nam posteaquam 9. §. ult. & 2. ll. seqq. d. tit.*

Adversario] Id est, Tam Reo, quam Actore; nam uterque deferre & jurare potest, *l. Quotiens, 14. ff. eod.* & ex actoris jurejurando actio, ex rei nascitur exceptio, *ut sup. d.*

Justissime.] Hoc verbum ad causam hujus actionis pertinet *de qua jam d.*

Per quam.] Est hoc velut Proverbium Jurejurando jam præstito, non queritur amplius an quid debeat, sed an juratum sit, propter auctoritatem religionis. *l. Non enim, 5. §. d. 10, 2. ff. eod.*

Accommodat] Notandum veteres hoc verbo uti in actionibus utilibus & pratoriis. Nam civiles ac directæ propriè dicuntur competere; utiles sive pratoriæ accommodari. Hæc autem ex jurejurando actio, dicitur & in factum utilis, *l. Sed si, 11. §. ult. ff. eod. & l. Quod si, 29. d. tit.*

§. Pœnales.

EXponuntur hic aliæ prætoricæ actiones, puta pœnales. Nam priores sunt rei persecutoricæ, cum hæc prosequuntur pœnam, qua *de re infr. l. 1. tit. §. sequens, 16. inf. h. t.* Sunt tamen & hæc ipsæ pœnales omnes in personam,

sonam, d. §. sequens, 15. vers. earum vero actionum. Et tres tantum hic exponuntur, cum tamen sint innumerabiles, ut ipse ait Imp. *hic in verb. & alias innumerabiles, de quib. eo loco*

Veluti adversus eum.] Hæc actio dicitur actio in factum contra eum, qui quid ex albo prætoris corruperit, de quo ita breviter Ulp. l. Si quis id 7. ff. de iurisdic. Si quis, inquit, id quod iurisdictionis perpetuæ causa (non prout res incidit) in albo vel charta, vel alia materia propositum erit, dolo malo corruperit datur in eum 50. aureorum iudicium, quod est popolare, de qua actione latius, in d. l. 7. & 2. ll. seqq.

Ex albo.] Vocatur album tabula maximè publica, in qua quid palam præscribatur ac ponebatur. Sic album dicitur iudicium Decurionum, Senatorum, Pontificum, Theoph. hic & Dio ad verbum, græcè reddunt λεύκωμα. Sic & album prætoris tabula erat publica Romæ in comitiis proposita, in qua tabulæ, edicta prætoris, actiones & exceptiones, earumque formulæ erant proscriptæ, l. 2 §. eodem, 10. ff. de orig. iur. l. 1 C. de interd. d. l.

Et in eum qui patronum.] Edicto prætoris prohibentur liberi in jus vocare parentes & liberti patronos, nisi impetrata à prætore venia, propter reverentiam parentibus & patronis debitam, l. Quique 4. ff. de in jus vocan. Et si contra hoc edictum vel filius patrem, vel libertus patronum vocet, tenentur parentibus & patrono actione pœnali ad 50. aureos, l. Si libertus, 12. l. ult. ff. de in jus vocan. de ead. actione l. 4. & 13. ll. seqq. l. Communis, 23 & 2. seqq. d. d. l. i. & tot. titu. C. de in jus vocand.

Item adversus eum] Est & hæc actio pœnalis in factum prætoriam contra eum qui exemerit aut impedierit abducendo, vel retinendo ac morando eum, qui in jus legitimè vocatus venire vellet. Pœna autem est, ut eximens teneatur actori non tantum in id quod in veritate est, sed quanti ea res ab actore fuerit æstimata, de qua est controversia ut ait l. pen. ff. ne quis eum, qui in jus voc. vi eximat. Nam de hac actione est tot ill. tit.

Cujusve dolo alius.] Rectè dolo, nam potest & sine dolo malo id fieri, veluti cum iusta est causa exemptionis, l. Sed eximendi 4. in fin. ff. d. i.

Alias innumerabiles.] De quibus passim in ff. & pleræq. omnes dicuntur in factum, ut ferè omnes prætoriam tam pœnales, quam rei persecutoriam, si sint in personam, ut est actio in factum contra calumniatores, de quibus est tit. de calum. pœna est in quadruplum, d. l. 1 d. tit. & actio in factum ex edicto, nautæ, caupones, stabularii, & c. l. Et ita, §. ut prætor, 1. ff. naut. caup. item actio in factum ex edicto de eo, per quem factum erit, & c. l. Ex hoc, 3. ff. de eo per quem fact. er. Sic actio in factum de effusis & dejectis, de qua in §. 1. sup. de oblig. quæ ex delict. l. 1. in pr. & §. hæc in factum, 4. ff. de his qui effud. vel deiecit. Sic actio in factum de suspensio vel posito qua iter fit de qua in l. Si verò §. prætor ait, 6. §. ista autem actio, 13. ff. d. tit. sic actio contra mensorem, de qua l. 1. in princ. l. Si duobus, 3. & hanc actionem, §. si mens. ff. mod. & c.

§. Præ-

§. *Præjudiciales.*

Quia hic locus difficilior est, prius exponemus verba; deinde de nomine, tum de natura seu definitione, & generibus harum actionum paulo copiosius explicabimus.

Actiones in rem esse.] Quod hic ait Imp. id maxime pertinet ad materiam & vim harum actionum, quare *de eo inf.*

Quales sunt per quas.] Hic de generibus & numero harum actionum qua de re item *infra*, res autem hic exponuntur, puta an aliquis liber.

An aliquis liber.] Hæc actio inter Præjudiciales est celeberrima, & dicitur vulgò *judicium Liberale* & *Liberale causa*, nota etiam Poëtis Plauto, Terentio, Ciceroni & aliis. Hæc autem actione quarritur de Libertate, ea quæ utitur vel dominus contra servum, qui se liberum esse contendit, utitur & servus, qui libertatem suam vindicat & asserit, siue ejus nomine alius, qui Assertor dicitur, contra eum qui se dominum esse dicitur. Exemplum est apud Liv. lib. 3. de Appio decem viro & Virgilio. De qua actione extat *tor. tit. ff. & C. de liber. caus.* Quidam putant Liberalem causam aliam esse actionem ab ea, qua quarritur an quis sit servus, quod per est absurdum *l. Non distinguemus, 32. §. de liber. ali. 7. ff. de rec. arb.*

An libertus sit.] Hæc actione & Libertus contra patronum se dicens *Ingenuum* & non ejus Libertum, & contra patronum utitur contra libertum, si eum libertum esse, sibi operas & obsequia debere contendat, *l. ult. & tor. tit. si ingen. esse dic. l. Quotiens, 18. de probat.*

Vel de partu.] Est hæc tertia actio præjudicialis, sola ferè hodie usitata, quæ est inter parentes & liberos, dum vel pater filium vindicat aut abnegat, vel filius se aut filium esse ait aut negat, de qua actione *l. 1. §. Per hanc, 2. ff. de rei vindic. & extat tit. ff. de agnosc. & alien. lib. aut parent.*

Ex quibus fere.] Hæc quæque ad naturam & vim præjudiciorum pertinent, quare nunc videamus primum de verbo. Reperio autem quinque hujus verbi notiones. Nun primò Præjudicium idem videtur, quod Græcè *ἔδρυγμα* siue *ἔδριβλη* siue sententia aut factum aliquod, ex quo taci tē siue per consequentias intelligatur, quid judicandum sit de re controversa; ut si de adulterio accusatus jam antea censoribus notatus fuerit, hæc notatio adfert Præjudicium Reo, ut condemnetur in judicio *l. lul. de adulter.* ut si duo aliquem occiderint, & eorum alter comprehensus & condemnatus fuerit: si alter posterius accusetur, prior condemnatio hic erit præjudicium, ut apud Cicer. *pro Cluentio*, dicitur Cluentius duob. præjudiciis urgeri & onerari. In hac notione plerumq; hoc verbū sumitur à Cicerone, & ita definitur ab Asconio in divinat. *Præjudicium*, inquit, est res, quæ cum statuta fuerit, iudicaturis adfert exemplum quod sequantur. Hinc oritur altera notio, qua

qua Præjudiciū idem valet quod damnum sive fraus, quo modo posteriores Cicerone sæpè loquuntur. Tertiò præjudiciū idem valet quod hodiè interlocutio, ut cum dicitur non appellari ab interlocutione, sive præjudicio, sive articulo, est idem, ita sæpè reperitur in C. Theodos. in jure nostro nunquam, *l. Minime. 2. l. Lata. 26. l. Omnè. 40. C. Theod. de appellat.* Quartò præjudiciū ad verbum idem valet quod prius judicium, quomodo est regula juris: præjudiciū non debere fieri publico judicio, *l. Is qui. 4. ff. de accusat.* & generaliter majori causæ sive liti, sive rei per minorem non esse præjudicandum, *l. Scio. 4. ff. de in int. gr. rest. l. Prætor edixit. 7. §. iudicatur. 1. ff. de injur.* Id est, si duæ concurrant actiones vel judicia de majore prius, ut de publico, quam de privato agendū. Huc quoq; pertinet, quod actio de proprietate sive de dominio prius est intendenda, quam actio de servitute. *l. Fundum. 16. ff. de except.* Ex hac autem quarta notione jam fluit & pendet quinta hujus verbi notio, propria hujus loci, qua præjudiciū his causis sive judiciis attribuitur, quæ prius judicari, aut fieri debeant, quàm alia, cum quibus fortè concurrant judicia. Nam id proprium & singulare est harum actionum præjudicialiū, ut semper concurrentib. præferantur *l. Ordinata. 24. ff. de liber. causa.* A sed ut hac de causa hæc judicia per excellentiam dicantur præjudicia. Imp. hic vocat præjudicialia, sed in toto reliquo jure semper dicuntur præjudicia, *l. Actionis. 37. ff. de obl. & act. l. 1. §. Per hanc. 2. ff. de rei vindicat. l. Generaliter. 12. ff. de except.* Id tamè notandum, præjudicii nomen in jure nostro interdū de actione, de qua hic agitur, interdū de exceptione sumi, quam Cujac. vocat exceptionem præjudicialem, *tract. 2. ad Africa.* & sic, si e. de exceptione hoc verbum accipiendum videtur *sub tit. ff. de except. præscript. & præjudic. d. l. Generaliter.* & maxime in *d. l. Si post litem. 13. l. Fundum. 16. ff. d. tit.* Quare exceptionū hæc ferè erat formula, quod præjudiciū fundo non fiat præjudiciū hereditati non fiat, *d. l. Si post litem. 13. l. Fundum. 16.* extra quam si præjudiciū publico judicio non fiat apud *Cic. lib. 1. ver. Rhet.* Sed hæc exceptiones ad quartam notionē pertinent omniumque causarum sunt communes; cum actiones, quæ præjudiciales dicuntur, certarum duntaxat sint causarum, ut mox intelligitur. Nam *præjudicialis actio* definiiri breviter potest, actio de statu sive qua de statu alicujus agitur, puta liber sit an servus, quæ causæ status dicuntur. De quibus *sub tit. ff. de statu hom.* Eademque est causa cur eidem D. Cujacio assentiar & aliis quibusdam assententibus, trestantū esse species harum actionum, hoc ipso loco expostitas, quia nimirum tres quoque sint tantū causæ status, duæ præcipue, an quis sit servus, & an quis sit filius, & tertia an quis sit libertus. Nam quod quidam adferunt speciem *ex l. 1. §. Per hanc. 2. ff. de rei vindicat.* ubi filius peti potest à patre præjudiciū, pertinet ad eam speciem, quæ est de partu agnoscendo, sive an quis sit filius, & quod adferunt quintam *ex l. Imperatores. 30. ff. de reb. auct. jud. poss.* falluntur; Nam pro præjudicio perspicuè legendum iudicio. Cur autem hæc actiones, cum sint de statu personarum, tamen in rem esse dicantur.

dicantur? ratio eleganter exposita est à D. Oldendorp. quia agatur quodammodo de dominio; Servi enim quibus olim liberti erant simillimi, *l. insub. ii. ff. de lib. & postib.* habebantur in ipsarum rerum numero, *l. lege. 2. ff. ad leg. Aquil.* Quod autem ad eos attinet, quos in Germania proprios homines vocamus, Burgundi manus mortuas vocant, qui in jure nostro coloni conditionales & adscriptitii dicuntur, etiam speciem servorum gerunt, quia tamen verè non sunt servi, non directæ actio præjudicialis, sed utilis potius earum nomine danda mihi videtur, qua de re, *v. de Zas. & Myns. hic.* Huc quoque accommodari potest actio de Vasallis, quanquam hodiè propria est illa actio feudalis. Postremo observandum est, ex his tribus actionibus unam, quæ est de libertate, esse Civile; reliquas duas de ingenuitate & de partu, esse prætorias, quod diligentissimè notandum, quia nunquam præterea extat in jure. Ratio autem hujus rei, ut obscura ita valde variat, puto hanc esse, de liberali quidem judicio, cur id sit civile: tum quia id sit *ex leg. 12. tab. l. 2. §. Et cum placuisset. 24. Vers. Initium ff. de orig. jur. Baldum in leg. 12. tab. c. 45.* tum quia servorum non minus sit dominiū, quàm rerum quibus servi adnumerantur, *l. 2. ff. ad leg. Aquil.* Ut igitur Judiciū de rerum dominio est civile, § 1 *sup. h. tit.* ita & Judiciū de servorum dominio sive de libertate & servitute. Secundo, judiciū liberale dicitur rectè Civile *ut hic.* Nec obstat quod *l. illud, 13. & aliquot seqq. ff. de liberali caus.* quib. explicatur hoc judiciū liberale, fiat mētio actionis in factum. Dictum est autem *sup.* actiones in factum esse prætorias, & in personam ferè, nā ea actio in factum alia est ab hac præjudiciali. Datur enim ea in factum Emptori in duplum contravenditorem, qui servum alienum cōdiderit ignorāti, quæ actio est prætoriam & in personam, orta ex cōtractu emptionis injustæ & improbæ. De actione autē, si ingenuus esse dicetur, & de altera quæ est de partu agnoscendo, cur hæc duæ sint prætorix, una eademq. est ratio ista, quia ex Jure civ. his duob. casibus nulla possit esse actio. Quid ita? quia ex Jure civili omnis actio, vel est ex Dominio & actione in rem, vel ex cōtractu, § *sup. h. r.* His autem duobus casibus neque est cōtractus, quod perspicuum est, neque est dominium, quia homo liber, ut est etiam libertus, ut est filius fam. non est in dominio, quod proprium est rerum & servorū rebus annumeratorum, *l. 1. ff. de adq. rer. dom. d. l. 2. ff. ad leg. Aquil.* Nec obstat, quod *sub. tit. ff. de lib. agnosce.* ubi exponitur hoc præjudiciū de partu, SCti fiat mentio, at hoc judiciū videatur esse civile, quia SCtm est pars Juris civ. § *SCtm. § sup. de jure nat. gent. & civ.* Nam hoc judiciū à prætore jam introductum, posteriorib. SCtis additis ei quibusdam non desinit esse prætorium.

299

S. Sic

§. Sicitag.

Est §. insignis de formulis, sive, ut hodiè loquimur, de libellis actio-
num tam in rem quàm in personam, de quibus extant hodiè multorū,
maxime Pragmaticorum, libri, quos inter optimos ex veteribus vide-
tur mihi Roffredus & ex recentioribus Oldendorpius. Notanda est autem
differentia formularum triplex. Prima est Juris veteris, qua usi sunt Romani
usque ad tempora Principum Christianorum, de quibus extat libellus *Valerii
Probi & D. Hieronymi in Lexico*. Secunda est introducta à Principibus Chri-
stianis, de quibus est *tit. C. de formulis & impet. sublat.* cum breviter jus vel fa-
ctum brevi scripto comprehensum narratur Judici. Tertia est nostræ ætatis
partim ex moribus partim ex Decretis Pontificū, partim ex glossis Interpp.
introducenda, qua contineri mihi videtur non tantum ipsa actio sive narratio
juris aut facti, sed hoc amplius datum ferè id quod olim ad Oratores pertine-
bat, solent namque hodiè libelli esse valde prolixi, & rem omnem altè repe-
re.

Certum est non posse.] Ait Imp. in Rei vindicatione hanc formulam,
si paret sive apparet eum dare oportere, non esse aptam vel justam. Addit &
rationem his verbis, *nec enim, &c.* Nam formula rei vindicationis olim hæc
erat: Fundum Tusculanum meum esse ajo, de qua Cicer. *pro Murena*. Actio-
nis autem in personam hæc erat formula, si paret Titium Sempronio dare
facere oportere, ut *hic & §. 1. sup. quib. mod. re contr. oblig. §. praterea, 3. inf. de ex-
cept. & sape Cicer. in Verrinis, pro Roscio, &c.* ex quibus intelligitur hanc for-
mulam actionis in personam proprie non convenire actioni in rem. Ut e-
nim ipsæ actiones sunt discretæ, ita & earum formulæ, *l. 1. §. rem, ff. de condit.
trist. car.*

Si apparet.] Veteres dicebant si paret, ut est apud Festum, & in Petro-
nio in fin. Cicero interdum dicit, si pateret, Imp. si apparet.

Dare] It interdum facere, si factum erat in obligatione. Nam obliga-
tio omnis vel est in dando, vel faciendo, §. ult. *sup. de V. obl.* Unde hæc formula
dare, facere, de quo aliàs dictum.

Nec enim quod Actoris.] Sic concludit, quod meum est, amplius
meum non potest, ut *hic vers. nec res, §. sed si rem, 10. sup. de legat.* Qui autem ab
alio petit sibi dari, is petit, ut quid suum fiat: nam dare est dominium trans-
ferre, *l. Vbi autem, 75 §. ult. ff. de V. obl. l. Non videntur, 167. de R. I.* Is autè qui vindi-
catione utitur, jam dominus est, *l. In rem, 23. ff. de rei vindicat. §. 1. sup. h. tit.* Ergo
is qui rem vindicat ab alio dari, non potest petere, quia ut d. jam antea domi-
nus, amplius fieri dominus non potest.

Plane odio furum.] Modo d. domino ad rem suam petendam non da-
ri hanc formulam, si apparet eam dari, ab ea una hinc exponitur. Exceptio,
putant

puta ut ea formula detur domino adversus furem, quæ actio proprio nomine dicitur Condictio furtiva, de qua est *tit. ff. de condict. furti. §. Ex maleficio. 18. vers. Es amplius, inf. h. tit.*

Quo magis pluribus.] Puta quatuor, actione ad exhibendum, Rei vindicatione, Conductione furtiva & Actione furtiva, *l. Si pro fure, 7 §. 1. ff. de condict. furti*, quarum tres tantum vindicatio, condictio & actio furti exponuntur hic & d. §. *Ex maleficio. 18. vers. pœnam, & vers. seq.*

Appellamus autem.] Constitit hodie inter DD. hoc verbum scribendum vindicationem non vendicationem. Sic enim habent æ florentinæ, & sic Ciceronis & aliorum optimi Codices, & ipsum à Vi deductum videtur. Solet enim in vindicationibus vis quædam ficta adhiberi (Cicero eam vocat vim moribus pro Cecinna & Agell vim festucariam *lib. 20. cap. 9.* hac de re optime Carol. Sigon. *lib. 1. de judic. c. 20.*) Fortasse tamen hujus verbi origo ex vindictis est. Vindicat autem (interdum vindicia sed raro) rem significat de qua agitur, ut fundum, ut meam. Quidam putant glebam fundi solitâ deportari ad tribunal prætoris significare, qua de re Festus in verbo vindiciæ. Præterea vindiciæ possessionem veteribus significabāt, & ita utitur Pompon. *l. 2. §. Et cū placuisset 24. Vers. in tit. ff. de orig. jur. Cic. pro Milone, Lev. lib. 3.* Unde alis vindictarum, quæ est de possessione apud Asconium in 3. Verrina. Vindicationis autem verbum generale est de omni in rem actione, & speciale de ea quæ proprie dicitur Rei vindicatio, de qua est *tit. ff. de rei vindic.* generaliter omnis in rem actio dicitur vindicatio. Dicitur & petitio simpliciter quædam in rem actio, addito rei nomine, dicitur Rei vindicatio, *l. Actionum, 25. ff. de obl. & act.*

In personam verò conditiones.] Actiones in personam generali nomine dicuntur conditiones, dicuntur & absolute actiones, ut *sup. d. ad tit. de act.* Condictio autem veteri lingua idem est quod denunciatio, unde & hodie condicere cœnam. Olim enim moris erat, idq; non tantum in actionibus in personam, sed etiam in rem, ut actor reo diem certum condiceret live denunciaret, quo in jus esset veniendum, ut testatur Asconius in 3. Verr. & meminit Cic. pro Ros. Comed. qui mos à re militari in forum receptus videtur. Sic enim ait Livius *lib. 1.* quarum rerum litium caussarum condixit pater patratu P. R. Quiritium, patri patrato priscorum latinorum. Quare omnes actiones tam in rem quàm in personam conditiones dici poterant. Sed quia actiones in rem habebant proprium vindicationis nomen, verbum conditionis licet commune, mansit proprium actionum in personam. Hæ autem denunciationes live conditiones diutissimè in usu manserunt, sublata tandem paulo ante tempora Justin. ut videre est *l. Si quis debiti 6. C. Theod. de denunciat. vel ed. i. rescript.* & hoc est quod ait, nulla enim hoc tempore, &c. De iisdem denunciationibus videatur Cujac.

lib. 16. obser. cap. 4.

§ Sequens illa divisio.

EXponitur altera actionum divisio, id enim valet sequens, id est, secundum da ut § sequens, 2. inf. de interd. & Theoph. δὲ περὶ hic dicitur § sequens, 2. sup. de obl. Nam actiones vel sunt Rei persecutoriae, vel pœnales vel mixtae ut hic & passim toto jure l. Omnes pœnales, 26 ff. de obl. & act. l. In honorarius, 35 ff. d. tit. §. non autem, 1. inf. de perpet. & temp. act. De hac autem divisione tria hæc videamus I. Quid sint II. usus sive utilitas quæ sit. III. quæ & quot sint sive de numero harum actionum. Quod ad primum, rei persecutoriae sunt, quibus persequimur quod ex patrimonio nobis abest, d. l. In honorarius, 35. sive id nostrum sit, sive nobis debeatur. Pœnales autem sunt quibus pœnâ lege constitutam persequimur. Dixi, lege constitutam; nam pœna vel est conventa. ut dabis 100. & nisi dederis, dabis 120. quæ pœna est conventa ea-que pertinet ad actiones non pœnales, sed ad rei persecutorias, de quadiet. sup. §. ult. de y. obl. l. Si pœnam, 68 ff. eod. Vel est legitima, & hæc vel in maleficiis aut quasi, vel in criminibus & hæc quoque pœna criminum huc non pertinet, quia crimina sunt publica, actiones autem privatae. Quare actiones neque ex contractibus, neque ex criminibus sed ex maleficiis vel quasi, lege vel Edicto pœna constituta nascuntur. Mixtae sunt eae, quæ partim rem, partim pœnam persequantur. Usus autem hujus divisionis maximè in eo versatur, quod actiones rei persecutoriae dentur & heredibus & in heredes: Pœnales non item, quæ de re explicabitur inf. sub tit. de perpet. & temp. act. §. non autem omnes, 1. l. Pupillum, 111 §. in heredem, 1. ff. de R. l. d. l. In honorarius, 35. ff. de obl. & act. Sic actiones Prætoriae si rem persequantur sunt perpetuae, si pœnam annuam, d. l. In honorarius, de ipsis generibus & numero harum actionum explicabitur in ipsis verbis Imp.

§. Rei persequenda.

AIt rei persecutorias primùm esse omnes in rem, quia iis vel dominiū vel jus in rem petitur, quod nobis abest. Deinde actiones in personam, sed non omnes. Nam actiones in personam cum sint vel ex contractu, vel ex delicto, illæ tantùm quæ sunt ex contractu, sunt rei persecutoriae, una tamen excepta depositi, quæ interdum est pœnalis, licet sit ex contractu sive potius mixta. Ratio autem cur actiones in personam ex contractu sint rei persecutoriae, est perspicua quia non pœnam legitimam sed debitum aliquot & lucrum rei persequuntur, l. Actionum, 25. ff. de obl. & act.

Fere omnes] Articulus ferè, exceptionem indicat, de qua in vers. planè si depositi.

Planè si depositi.] Actio depositi plerumque est rei persecutoria, quia ex contractu; uno tamen casu, puta ex deposito, quod sit metu incendii, tu multus.

multis, ruina, naufragii, est mixta ex edicto Prætoris, de quo est tit. ff. de incendio, non.

Si modo cum ipso.] Id est, hæc actio depositi mixta est iis casibus si intendatur contra depositarium ipsum, non si contra heredem. Nam pœnales actiones non dantur contra heredem, non tantum ex maleficiis, sed etiam ex hoc genere depositi, d. §. non autem. i. vers. aliquando, infr. de perpet. & temp. act. nisi etiã dolus heredis versetur, & hoc est quod ait, aut cum herede ejus, de dolo ipsius scilicet heredis, aut nisi ad heredem ex dolo defuncti lucrum pervenerit, l. Si uti, 78. l. Toriens, 44. ff. de R. l.

§. Ex maleficiis.

Nunc de actionibus pœnalibus & de mixtis, quæ omnes sunt ex Maleficiis. Nam omnes actiones ex maleficiis vel sunt pœnales vel mixtæ, non contra, id est, non omnes pœnales vel mixtæ sunt ex maleficiis. Nam quædam ex maleficiis sunt rei persequutoria, ut est condictio furtiva, quæ est ex maleficio, & tamen rei persequutoria, §. ult. sup. de furt.

Et ob id mixtæ sunt.] Mixtæ actiones quid sint inde intelligitur, putæ quæ partim pœnam, partim rem persequuntur. Dicuntur & alio respectu mixtæ, in quibus scilicet uterque est actor & reus, quales sunt quinque, de quib. l. Actionis verbo, 37. §. Mixta. ff. de obl. & act. Tertio dicuntur Mixtæ rursus alio respectu, partim nempe quæ sunt in personam, partim in rem, de quibus §. quædam actiones, 20. infr. h. t. Quæ enim sint actiones mixtæ sive de earum numero, hic infr. in §. quædam actiones. 20.

Pœnam tantum.] Exponuntur duæ actiones pœnales, una furti manifesti, altera nec manifesti. Sunt tamen & aliæ in jure nostro, licet perpaucæ, ut actio in factum de Calumniatoribus, actio in juriarum certis ex causis.

Actione furti.] Actionem furti esse mere pœnalem dictum & explicatum est sup. de obl. quæ ex delicto nasc. l. Si pro fure, 7. §. i. ff. de condit. furt. l. Si pignore, 54. ff. de furt.

Nam ipsam rem.] Quasi diceret, non ad pœnam, sed ad rem furto sublatam repetendam aliæ dantur actiones, ut rei vindicatio, ad exhibendum, & condictio furtiva, ut d. sup. §. Si itaq; & in d. l. §. ult. sup. de oblig. quæ ex delicto.

§. Vi autem.

Nunc de mixtis actionibus quæ tres hinc exponuntur, Vi bonorum raptorum, legis Aquiliæ & legati Pii. Sunt tamen & aliæ, ut servi corrupti, arborum furtim cæsarum, quod metus causa, depositi ex certis casibus, incendi, ruina, &c. Ex edicto de Calumniatoribus, rerum am-

Qq 3

tarum,

arum, l. in hered. 5. ff. de calumniat. l. furtim. 7. §. ult. ff. arb. furt. cas. l. Hec actio.
§. ff. de servo corrupt.

Vi autem bonorum.] Ut explicatum supra in prin. titul. ff. vi bonorum
rapt.

Sed & legis Aquiliae.] Id quoque explicatum §. his autem verbis. 9. supra
de l. Aquil. l. 2. ff. eod.

Non solum si adversus.] Id quia paulò est obscurius & hìc explican-
dum. Nam actio l. Aquilia trifariam consideratur. Interdum non est in duplū,
& tum perspicuè est mixta, quia rem continet & pœnam; Est autem in du-
plum contra inficiantem, l. Inde Neratius, 23. §. si dolo, 9. ff. ad leg. Aquil. & d. sup.
§. ult. de obl. lex. q. contract. Interdum siue potius plerunque est in simplum &
tum vel condemnatio sit quanti res fuerit plurimi toto anno vel quanti tem-
pore damni dati. Et illo quidem casu etiam est mixta, quia res pluris aestima-
tur quàm sit damnum datum; hoc casu non est mixta, & hoc est quod ait Im-
per. sed interdum et si in simplum, q. diceret, si est in duplum, semper est mix-
ta; si est in simplum, interdum scilicet est mixta, puto eo casu, quem exposui-
mus, de quo latius quoque, d. sup. §. his autem verbis, 8. de l. Aquil.

Divisionem.] Tribuniano divisio interdum idem valet, quod distin-
ctio. Intelligit autem hac distinctione duos illos casus de quib. modo d. & in d.
§. his autem, & §. capite tertio, 13. sup. de l. Aquil.

Item mixta est actio.] Ait Imper. actionem legati pii uno casu puta cum
est in duplum, esse mixtam. Est autem in duplum contra inficiantem, ut d. in
§. ult. sup. de obl. ex q. contr. Et altero casu, puta contra differentem tam diu,
donec conveniatur in iudicio, de quo casu hic; de utroque in §. sed furti, infr.
hoc tit.

§. Quadam actiones.

HÆc de his tribus actionibus idèd subjuncta sunt prioribus, quia &
hæ actiones sint mixte, licet diverso respectu, ut sup. dictum, ita & in ff.
tit. hanc causam, stab. subjectus est titul. de receptis & qui arbit. receper. cū
alioqui hæc potius pertinebant ad priorem divisionem actionum in rem, &
in personam. Ait autem tres esse actiones quæ sint mixtæ, tam in rem quàm
in personam, de quibus extant insignes tituli in ff. & C. Esset quarta petitio
hereditatis, l. Hereditatis, 7. C. de petit. heredit. Cur autem hæc quatuor sint par-
tim in rem partim in personam, hæc est ratio: quia & res quodammodo pe-
tatur, & proinde sunt in rem, & quia contineant præstationes quasdam per-
sonales, puta propter fructus aut impensas, ut supra dict. §. rem si inter, 3. de obl.
ex q. contr. l. 1. ff. int. regund. Verè tamen & attentè harum actionum naturam
confide-

consideranti, apparebit has tres potius esse in personā; propterea quod his actionibus non tā res ipsa peti, quā dividi & dirimi videatur, & hoc est quod ait *in d. l. 1. ff. fin. regund.* Actionem finium regundorum esse in personam, licet per consequentiam res quoque per Judicem adjudicetur, & contra petitio hereditatis est potius in rem quā in personam, *l. Sed etsi. 25. §. petitio, 18. ff. de hered. pet. l. 1. ff. de rei vindic.*

Qualis est familiæ erciscundæ.] Id est, Hereditatis dividendæ. Erciscere videtur verbum junctum ab Erectum, id est, patrimonium & Cio sive Cio, id est, divido, unde & Erectum Citum apud veteres, id est, patrimonium sive hereditas divisa, teste Festo & Donato apud Servium, qui ait Erectum nō citum, id est, patrimonium non divisum. Et eleganter Cic. *lib. 1. de Orat.* idcirco qui, quibus erctum cieri oporteat, nesciat, idem Erciscundæ familiæ causam agere non possit, ut eum locum ex veteribus libris restituit Victorius *lib. 25. c. 1.* Ex his autem verbis per vetustis satis intelligitur, has actiones esse ex ipsis *12. tab. qua de re Balduin. Hotom. Rævard.*

Inter eos redditur inter quos.] Sive ex societate, sive non ex societate, sed ex legato vel ex legato vel donatione, &c. quæ propriè est cōmunio, ut *sup. ad tit. de societate, l. Nihil. 2. & l. In commun. 3. comm. divid.*

Ut id dividatur.] Dictum est & *sup. §. item si inter. 3. de oblig. ex q. contract.* harum actionum famil. ercisc. & comm. divid. duas est præcipuas causas, Divisionem & præstationes personales, quarum tamen prima est ipsa Divisio & principalis; Accessoria præstationes.

Qua inter eos agitur.] Hujus actionis causa est petitio est directio finium qui terminorū amissione vel evulsione sint confusi. Habet autem hæc actio tantum locum in agris non in oppidis, sive inter confines & non inter vicinos, *l. Hæc actio. 2. ff. fin. reg.* Et hoc est, quod ait, qui confines agros sive vires, prata, fodinas &c.

In quibus tribus judiciis.] Modo dictum de officio sive petitione Actoris, nunc de officio Judicis in his tribus actionibus, de quo hic breviter, latius autem *inf. §. si familia, 4. de offic. judic.* summa autem hæc est, debere judicē ita res adjudicare singulas singulis, nulli ut adjudicatio sit fraudi Deinde posse judicē uni rem adjudicare totā, & alteri pro sua portione pecuniam, quod interdum cogitur facere Judex, puta si res divisionem non recipiat, vel natura ut domus, fundus, navis, vel ex benigna Juris interpretatione, ut parentes cum liberis. Et hæc maximè est causa cur hoc Judici permittatur, ut indicat Ulp. *l. Hæc actio. 2. ff. fin. regund.* Permittitur, inquit, ubi nō possit dirimere fines, adjudicatione controversiam dirimat, *l. Adversus. 3. Cod. l. Marius, 52. §. Arbitr. & l. Si familia, 55 ff. famil. ercisc. l. Si quis putant, 6. §. officio, 10. ff. comm. divid.*

Ex bono & æquo.] Id est, ut æquum videbitur Judici; suot enim hæc

judicia bonæ fidei, in quibus judici permittitur, quod æquum ipsi videbitur
§. actionum. 28. & §. in bonæ fidei. 30. *infr. hoc tit.* ubi Imperator utitur iisdem
verbis.

Adjudicare.] Notandum hoc verbum Adjudicandi proprium esse ha-
rum trium actionum, & sententiam in his tantum dictam dici Adjudicatio-
nem. Ideoque singulare est, quod hæc sententia sive adjudicatio transferat
dominium rerum adjudicarum, cum aliarum sententia non transferat,
quæ de re *inf. §. ult. de offic. judic.*

Et si unius pars prægravari.] Sic loquitur & *infr. d. §. si familia, 4. et si*
in alterius personam prægravari videatur adjudicatio.

§. Omnes autem actiones.

Notandus est hic locus, ut singularis in jure de hac divisione, quia
nuncquam prætereat toto jure extet hæc divisio. Eius autem utilitas si-
ve ulus maxime cernitur in petitionibus, sive ut vulgò loquuntur cõ-
clusionibus libellorum, ne quis incidat in periculum plus petitionis de quo
infr. §. si quis agens, 33. h. t.

Vel in simplum conceptæ.] Id est, petunt sive persequuntur simplū.
Est autē simplum non res ipsa, sed id omne, quod lege certa non fuerit dupli-
catum vel triplicatum, &c. Fieri namque potest, ut actio etiam quintuplo-
plus petat, quam res valeat, & tamen in simplum sit concepta, ut est actio *L. Aquilie ex primo capite, ut sup. d. §. ex maleficiis, 18. h. t.* Quare simplum non
est quidem res ipsa, sed tamen ratione rei sive ejus, quod nobis abest, & ratio-
ne legis, quæ nihil certi sive certam pœnam ei non addidit, sic dicitur: Sic
duplum item dicitur ratione rei, sive ejus quod nobis abest lege duplicati:
Idem & de triplo & de quadruplo sentiendum. Ex quib. intelligitur I. hanc
divisionem actionum aliam esse à priore: qua actiones partim sunt rei per-
secutoria, partim pœnales. I I. eas actiones, quibus neque res petitur, sive
id quod nobis abest, neque pœna, ejus respectu non posse satis propriè dici
petere vel simplum vel duplum, &c. ut sunt actiones quibus vindicatur di-
gnitas sive æstimation, vel privati ut injuriarum, vel Magistratus, ut actio
contra eum, qui album Prætoris corruerit, contra eum qui parentem sine
venia in jus vocavit. Præterea notandum diligenter ut singulare, quod ait
Imp. Utrius autem nulla actio, &c. Est enim & hic locus insignis de modo
pœnarum & actionum civilium. Nam in criminib. sive cum agitur crimi-
naliter, quia in criminibus læditur Resp. (quæ læsio æstimationem non re-
cipit) sæpe fit, ut pœna etiam centuplum excedat. In civilibus autem actio-
nibus id quoq; notandum *ex legib. 12. tab.* modum pœnarum ferè duplicatū
fuisse, unde & *in 12. tab.* sæpè verbum duplionis erat usitatum, tandem edi-
cto prætorum & constitutionib. Principum alterius, puta ad quadruplum,
est pet.

est peruentum, sed paucis in casib. *de quib. infr.* Quæri solet de pœnis conventionalibus sive de earum modo; Nam hic de legitimis, quæ vel sunt civiles vel criminales, agitur: verbi gratia, Domum mihi ædificabis intra decem menses & nisi feceris dabis mille, vel promittis centum, & nisi dederis dabis mille: hic pœna rem longè amplius quam quadruplo excedit. Quæritur, an debeat, an sit licita? Et ajunt vulgò deberi, *Briss. ad l. stipulatio ista, 38. §. ult. ri, 17. ff. de V. obl.* Molinæus contra disputat in *lib. de usuris*, non deberi ultra duplum, argumento *la. C. de sent. qua pro eo*. Videndum est, an non rectius dici possit, stipulationem pœnalem non valere ulterius quàm quanti interfit, ne stipulatio sit sine causa, quæ jure nostro est nulla, *la. Palam. 2. §. Circa 2. ff. de doli mali & met. except.* Quanquam rectius fortasse dicitur pœnâ eatenus valere, ut non excedat modum usurarum legitimû, *la. Julianus, 13. §. Idem. 17. de act. emp.*

§. In simplum agitur.

AD hanc speciem pertinent primò omnes actiones Rei persecutoriæ, tam in personam sive ex contractu, quàm in rem. Et hoc est quod ait, *veluti ex stipulatione*, & c. id est, ex contractu sive in personam, & quod ait, *Ex aliis quam plurimis*, puta ex dominio, & c. ut actiones in rem. Deinde quædam actiones pœnales, puta illæ, quæ non dantur ex damno, sed ex dignitate læsa, *ut sup. d.* ut actio injuriarum, & c. quæ tamen propriè hæc non pertinet, & c.

§. In duplum agimus.

AD hanc speciem, ut & ad duas seqq. pertinent actiones pœnales præterque omnes. In duplum autem conceptæ actiones quinque; hic exponuntur furti nec manifesti & c. sunt & aliæ, ut actio tutelæ, de rationibus distrahendis & c. *la. Tres tutores, 55. ff. de administrat. tut.* ut actio de furto, rerum receptarum in navi, in caupona, in stabulo, *la. ult. §. Sed si quid. 2. ff. naut. cap. stab. est & alia in l. Reclisime, 14. & 2. seqq. ff. de liber. caus.*

Furti nec manifesti.] De ea d. *sup. §. pœna. 5. de obl. qua ex delict. nasc.* Nam furti manifesti pœna est quadruplum, *la. Falsus, 43. ff. de furt. d. §. pœna, 5. & §. sed furti, 26. inf.*

Damni injuriæ.] Scilicet contra inficiantem, *§. Vi autem bonorum, 19. vers. sed & legu. sup. h. t.*

Depositi ex quibusdam.] Ut incendii, ruinæ, & c. *§. Rei, 17. vers. plane. sup. h. t.*

Item servi corrupti] De hac actione, quia hætenus nihil dictum, paulò latius hic agitur, de qua est *tit. ff. de servo corrupti & tit. C. de furt.* Est autem actio servi corrupti, actio Prætoria, quæ in eum datur, qui servum alienû dolo

Rrr

malo

498 E S T Q U A N T U M N O N
malo corruptis. hoc die non est in usu, sed ex antiquo in blusfam, sive liberis
nostris per alios corruptis. Nam directa quidem sed in nomine, unde vero si-
lufamili. nomine datur patri, l. *Ve raturum* 4. §. 1. ff. de ser. l. *et* 1. *apud lib.* 16.
obser. cap. 11.

Cujus hortatu consilio.] Scilicet ex doto malo. Nam si quis lusu su-
seruit, ut si vir aut filius fugeret, aut concubina esset, vel nequiter aliquid fa-
ceret, non teneatur hac actione d. l. persuaderi. l. dolo. ff. de serv. cor.
das. Et quodammodo, quib. cor.

Fugerit aut contumax.] Exponit corruptelas five modos, quib. corruptus aut deterior servus factus dicatur, de quibus m. l. 3. §. de iocoria, de servo corrupto, &c.

In qua actione earum.] Hæc actio servi corrupti est in duplum contra corruptentem. *1. Doli, §. si hæc actio, ff. de servo corrupto.* Duplatur nomine damnum, id est, non tantum id quod in ipso servo corrumpeudo fit, sed etiam id quod servus secum abstatuit. *1. In hoc iudicium, 10. §. 1. sequi. l. si quis servum, 2. simili. ff. de servo corrupto.*

Item ex legato. ¶ Hec quinta est in duplum actio, legati pii, de qua jam
 sup. uel hic ait. puta in d. 3. si autem bonorum is. res. item mixta.

5. *Tripli verò.*

AD hanc speciem tantum hæc actio pertinet, puta conditio ex lege contra plus petentem summa, ut si perit actor 20, cui debeantur decem, de quibus plus petitionibus inf. 5. si qui agens. 31. b. iii. Nam hæc actio est conditio ex lege, quæ datur Reo contra Actorem plus summa petentem in tripulum damni eius, quod Reus inde acceperit, eaque actio primum ab Imp. Justin. constitutionibus introducta est utiple ut. hic inf. res. Quod nostra.

In libello conventionis. Hodie qui absolute dicitur libellus, ab Imp. sepe dicitur libellus conventionis l. ult. c. de annal. except. Nov. 3 cap. ult. 1. & id verbum dicitur eleganter admonitio, l. Consensisse, 2. §. pen. ff. de judic. c. l. ult. c. de duob. rev. Nam est & contrarius huic libellus puta Rei, & dicitur libellus responsionis, Gracæ eleganter ἀντιέσθαιον, ut sepe in Nov. sic & dicitur libellus accusationis in criminibus.

Viatores. Olim ferè viatores, posterius dicti sunt executores qui in ius
vocant & lites requirunt. A Demosthene & veteribus Grecis dicuntur
ἐκταγῆς. Romæ non erant in usu, nam viatores non erant in litibus, sed in
senatu & caussis magistratuum. Tandem sub Imp. esse coeperunt in litib. de
quib. agitur. C. de execut. & actorib. lib. 12. l. Litig. nor. 2. C. de Fructib. lit. expens. l.
Omnes. 33 §. execut. 7. C. de procop. & Cler. quib. dabatur stipēs sive merce-
dula, quæ & sportulæ dicuntur, ut & Judicum honoraria, quas sportulas exe-
cutoribus non actor sed Reus solvebat, l. ult. C. de fruct. & lit. expens.

Uter

Uter hac causa. ¶ His verbis & sequentibus exponitur modus, quo Reus damnum accipit ex plus petitione actoris, puta quod Reus executori majores sportulas dare cogatur, si in ius sit summa petita.

Quod nostra constitutio. ¶ Est l. Qui. l. C. de sport. & sumptib. eam habens desideratam, utpote grecam, ex Basilicis restituit Cujac. lib. ix. obs. cap. 21. Cuius & inf. sit mentio & si quis agens, 33. in fine inf. h. s.

Quam proculdubio. ¶ Hic locus perspicue mendosus est. Veteres codices ita habent: *quam dubio procul est ex lege condictitia emanare*, sed articulo ex proposito ita collimetur: *Ex qua dubio procul est ex lege condictitiam emanare*, id est, certum est ex hac constitutione nostra, puta d. l. 2. ori condictionem sive actionem condictitiam ex lege, licenim & mox. *Item ex lege condictitia*, &c. ubi item legendum. Item ex lege condictitia, ex nostra constitutione oritur iterato articulo Ex. Nam actiones novae ex novis ll. sive constitutionibus ortae dicuntur & condictiones ex lege, & actiones condictitiae ex lege, de quib. est in ff. de conditl. ex lege.

§. Quadrupli autem.

Actiones quadrupli hoc loco quatuor exponuntur, furti manifesti, quod metus causa, actio calumniae & condictio ex lege contra executores neque facile plures toto iure repetuntur.

Velut furti manifesti. ¶ De hoc d. sup. §. parva. §. de obl. quae ex delict. & §. ex maleficio, & vers. penam. sup. h. t.

Item de eo quod metus. ¶ De hac actione, quae datur ei qui vim passus est, aut metum coactus quid fecerit aut non fecerit, in quadruplum, extat in ff. & C. quod metus causa, & est actio Praetoria in personam.

Deque ea pecunia. ¶ Hae actio calumniae datur ei, qui ab aliquo calumniiose veratur iuris, de qua est in ff. de calumniator.

Item ex lege condictitia. ¶ Hae actio est condictio ex lege, quae datur Reo contra apparitorum seu executorum litium, sportulas ultra modum legitimum a Reo exigentem, in quadruplum ejus quod supra modum exegerit apparitorum introducta ab imp. Justin. in l. ult. C. de sportul. qua constitutio ne modus sportularum sine definitus, patet iste. Ut si lis sit centum aureorum, executori detur aureus dimidiatus, si 200. detur aureus dimidiatus, si 1000. aureorum detur sex aurei &c. excepto filio, qui executori nihil debet, sed gratia litigat. Et hic modus ea l. ult. definitus fuit, ut ex Theoph. & Nov. & colligitur. Nam ipsa perit, neque ut alia graeca in ipsis libris βασιλικῶν amplius reperitur, eo quod auctores βασιλικῶν & ipse imp. Justin. in d. Nov. & 2. sportularum modum hac l. definitum tollat, & alium instituat, quam

R r r 2

quara

quàm *d. Nov. 82.* videatur potius esse de sportulis Judicum, quam de sportulis Executorum. Certo hujus constitut. mentio sit & *Nov. 17. cap. 13. & Nov. 53.* Denovo autem modo sportularum per Leonem & Constantinum auctores βασιλικῶν introducto, videatur eorum *Nov. 7. & 8. & hac fere Cujac. lib. 12. obs. cap. 22.*

§. Sed furti quidem.

EXponuntur hîc differentia quædam inter actiones sive species actionum in hac divisione explicatas; Una est hæc differentia, quod exiis actionibus quædam suam vim habeant tam contra confitentem, quàm contra negantem; quædam tantum contra negantem. Illius generis sunt actio furti, & actio servi corrupti, *l. In furti, 50. ff. de furt. l. Doli. §. Hac actio 2. ff. de servo corr. §. Ecce. 1. Vers. at adversus, inf. de pœna tem. litig.* Nam & in iis duplum aut quadruplum est mera pœna. Hujus generis est actio *l. Aquilæ in duplum, §. vi autem bonorum, 19. sup. h. t.* Actio depositi ex certis causis, *§. Rei. 17. vers. planè, sup. h. t.* Et erat olim actio ex empto aut in e mentitum agrimodum, de qua *d. sup. §. ult. ff. de oblig. ex q. contract. ut & de aliis, ubi de actione quoque ex testamento legati pii, de qua & hîc, quamvis hæc actio in duplum detur non tantum ex inficiatione, sed etiam ex dilatione sive mera certa, & hoc est quod ait non solum inficiationem. Et hujus quidem generis sunt paucæ, de quibus fere in *d. §. ult.* illius sunt pleræq; omnes in duplum triplum & quadruplum conceptæ, ut dentur tam contra confitentem, quam contra negantem. Altera differentia est, quod pleræq; in duplū conceptæ omnimodò vim suam exerceant, id est, semper Reus in iis in duplum per judicem sit condemnandus: quædam sive potius una tantum non semper Reum condemnat in pœnam, puta actio, quod metus causa. Nam in hac Reus si rem restituat, jussu & arbitrio Judicis absolvitur, id est, non condemnatur præter rem adhuc in triplum. Nam id earum actionum quæ arbitrariæ dicuntur est proprium, ut in iis Judex ante sententiam Reo jubere possit rem restituere, & eum huic jussui parentem absolvere, qua de re in *§. præterea, in fin. h. t.* & hoc est quod ait, *Item actio de eo quod metus, &c. Et ut qui judicis jussu, &c.**

Quod in cæteris casibus non est ita.] Scilicet quia cæteræ actiones non sunt arbitrariæ, ut hæc, quod metus causa. Est & tertia differentia hîc omiſſa: Quod ex his actionib. quædam meram pœnam persequantur, quædam Rem & pœnam, sive quod in quibusdam est in duplū aut quadruplum extra rem, in aliis est cum re. Et illæ quidem *sup.* dictæ sunt pœnales, hæc mixtæ. Illius generis sunt actio furti manifesti & nec manifesti, hujus sunt pleræque alia: ut damni, injuriæ, depositi ex certis causis, tutelæ, de rationibus distrahendis, quod metus causa. Quam tamen differentiam strictè indicavit

ap.

sup. in §. tripli. 24. in verb. Vt in hoc triplo etiam simplum. Videatur l. Vt tantum. 24. ff. de servo corrupto.

S. Actionum autem.

IN lignis est §. ubi exponitur quarta divisio actionum. De qua quidem divisione hæc quinque breviter explicanda videntur. I. ipsa divisio; II. de nomine, III. de causis, IV. de numero partium sive specierum, V. de usu & effectu, ubi & de differentiis partium, sive potius membrorum hujus divisionis. Quod ad primum, extat & hæc divisio in l. in actionibus, §. ff. de in lit. jur. Queritur autem de hac divisione, sitne ea bimebris, an trimembris? Nam sunt qui actiones ita dividant, ut ex sint vel Bonæ fidei, vel strictæ, & hæc rursus vel strictæ, vel arbitrariæ, de quibus in §. præterea, 31. *infr. hoc tit.* Quidam actiones arbitrarias etiam ex numero strictarum esse putant. Puto rectius dici posse hanc divisionem esse trimembrem. Aliæ ut sint bonæ fidei, aliæ strictæ, aliæ denique arbitrariæ. Nam ita nominatim distinguuntur in d. l. in actionibus, §. Deinde hæc tria membra eodem pertinent, puta ad præstationes actionum, id est, quantum & quid in hac aut illa actione præstandum sit, eaque tria non parum inter se differunt, ut explicabitur *infr. in §. cap. de quo in §. in bonæ. 30. infr. hoc tit.* Nec obstat quod hoc loco ponitur bimebris divisio. Nam & ita sup. actiones divise sunt in Rem & in Personam, cum tamen sint & mixtæ, §. quedam actiones, 20. *sup. hoc tit.* quo modo & arbitrariæ sunt quodammodo mixtæ, quæ tamen propius accedunt ad actiones bonæ fidei. De nomine autem, quod secundum caput est, cur aliæ dicantur strictæ, aliæ bonæ fidei, nam de arbitrariis, *infr. §. præterea, 31.* non satis item convenit inter doctos. Nam Duaren. d. l. in actionibus §. ff. de in litem jur. quem & alii sequuntur recentiores, putant verbum bonæ fidei idem hîc valere quod in jure valet æquum bonum sive æquitas, & inde has actiones esse appellatas, quod in iis maxime æquum bonum sive æquitas versetur. Putat enim verbo bonæ fidei duo contineri Æquitatem & Veritatem sive sinceritatem, cui contrarius est dolus & malitia, ut in l. 1. C. de rescind. vend. l. Si duas §. penult. ff. de excus. tut. ut hæ actiones ab illa non ab hac notione dicantur. Et ita quoque latè Brisson. in *Lexico jur.* quib. non adsentior. Quia verbum Bonæ fidei non puto in duas ita distinctas significationes dividendum, sed potius in unâ significatione retinendum, ut opponatur dolo, fraudi, malitiæ, calliditati, & inde has actiones usurpari Bonæ fidei, quod apertissime probatur testimonio Cic. lib. 3. offic. ubi de Justitia & Jure, & de his ipsis actionibus Bonæ fidei latè disputat, ubi insidias, simulationem, dissimulationem, fraudem, calliditatem, malitiam & astutiam opponit veritati & Bonæ fidei. Sic enim ait: Hoc autem celandi genus, quale sit & cujus hominibus, certe non aperti, non simplicis, non ingenui, non justî, non viri boni,

vetuti potius, oblectati astuti, fallacis, malitiosi, veterazoris, callidi, ra-
 fri, &c. & postea sed qui sint boni & quid sit bene agi, magna quaestio est, &c.
 Scirevola Pont. Max. summam vim esse dicebat in omnibus his verbis in
 quibus adderetur ex bona fide, fideique bona nomen et utilitabatur in iure
 latissime idque adversari in Tutelis, societatibus, fiduciis, mandatis, rebus
 emptis, venditis, conductis, locatis, quibus vix societas continetur. In
 his magni esse iudicii ita egregie emendavit hunc locum Cuias. lib. 9. obser-
 v. 2. ut in Orat. Magni igitur iudicii & summa facultas esse debet. Re-
 tuere, praesertim cum in plerisque essent iudicia contracta, quod quemque
 cuique prestare oporteret. Quoniam autem tollenda sunt, eaque malitia
 Nec unquam alias in iure aut alibi verbum Bonae fidei, quod in hac sen-
 tentione, ut repugnet malae fidei, id est, dolo & fraude opponatur. Unde
 & Seneca eleganter memoriam vocat bonae fidei, quae non fallit, sed tan-
 quam depositum fideliter reddat. Et tamen aequum bonum live equum
 bonae fidei cognata est, plurimum tamen distat. Nam aequum bonum live
 aequitas legum aut iuris est propria; bona fides, contractuum etque nego-
 tiorum, unde in contractibus dicitur bona fides agnoscere, praestari, &c. etiam
 in omnibus l. Bonam fidem. 4 C. de oblig. et acti. Unde & ille quorundam
 error intelligitur, qui confundunt actiones ex aequo bono cum actionibus
 bonae fidei. Nam sunt in iure actiones quaedam quae dicuntur arri ex aequo
 & bono, ut actio funeraria, l. Et si quis. 1. §. hae adis. 6. ff. de rel. et sumpt. fun. ut
 actio de dote & similes, l. Eius. §. ff. de cap. manut. Actio autem ex Empto, loca-
 to, &c. et si sunt bonae fidei, non tamen dunt ex aequo & bono, sed ex contra-
 ctu. Itaque hoc notandum, cum dicimus hanc actionem ex aequo & bono,
 efficientem causam intelligimus: ut cum dicimus actionem nasci ex iure
 Civil. puta dominio, contractu, delicto &c. ex iure Pretorio, ac denique ex
 aequo & bono, quae sunt omnes causae actionum: aliud est cum dicimus a-
 ctionem esse bonae fidei, tunc enim fidem spectamus, id est, prestationem, si-
 ve ut ait Cicer. quidcunque quemque prestare oporteat. Actiones ex aequo
 & bono sunt complures, ut actio iniuriarum l. Non solum. 1. §. Iniuriarum. 1.
 ff. de injur. actio sepulchri violati, l. penult. ff. de sepulch. violat. Ut condictio inde-
 biti. Condictio sine causa, l. In summa. 6. §. Nec conditio. 5. ff. de condit. in-
 deb. Et haec quidem de uno membro huius divisionis, id est, de bonae fidei ac-
 tionibus de nomine. Nunc de altero quo actiones quaedam dicuntur stricti
 iuris, sic enim hic appellantur, quamvis minus proprie; Nam si iure consil-
 tis dicuntur actiones siue iusticia stricta, l. In similibus. 1. ff. de in iur. iur. l. Sed
 mihi. 1. §. in hac. 2. ff. de iur. iur. de Theoph. huiusmodi de notariis Dueren. in d. l.
 In actionib. Nam strictum ius equitati live aequo & bono contrarium oppo-
 nitur l. pen. ff. de consil. p. cum l. Nemo dicitur 10. in §. de hered. pet. l. Sumptus. 4. §.
 de relig. et sumpt. fun. Dicitur autem bonam fidem hic non esse equum
 & bonum, quare rectius haec duo opponuntur, iudicia bonae fidei & iudicia
 stricti iuris.

de iudiciis stri. Ita five annota. Nam & Cicero pro Rosc. Com. ita hæc duo genera coniungit & quæ bonæ fidei dicuntur, vocat arbitria, & quæ sunt stri-cta propriè vocat iudicia.

Bonæ fidei sunt. §. His rebus quartum caput, quod est de numero & generibus harum actionum, exponitur. Est autem hoc diligenter notandum, hunc locum de numero actionum bonæ fidei esse singularem, & cui similibus non esset in toto iure, ut monet Alciat, ad l. Natural. c. §. pen. ff. de præscript. verb. in bonæ hæc sit conclusio, Hæc vel illa actio non est bonæ fidei, quia non est actio §. actionum, l. 8. Infit. de Act. Exponuntur autem septendecim. Queritur tamen an non sint plures? Et constat inter omnes, præter has septendecim, esse sex alias, quæ nimirum sunt actiones contrariæ, ut actio negotiorum gestorum contraria, mandati contraria, depositi contraria, commodati contraria, pigoratia, l. Ex maleficio. 4 ff. de obl. & act. §. 1. sup. de obl. que ex causa. Et eis tamen imp. hic quoque complexus est, ut actiones intelligantur actiones non tantum directæ, sed etiam contrariæ. Putant quidam, ut Contrariæ, & jam omnes actiones præscriptis verbis esse bonæ fidei, argumento i. Titius, l. 4. ff. de præscript. verb. l. cum modo, 2. ff. de præscript. quos refellit Cuiac. cui adieciuntur præterea quod hoc loco actioni præscriptis verbis duæ duntaxat inter actiones bonæ fidei numerentur, puta actio de arbitratu & de permutatione, de quibus mox. Sunt etiam qui putent actiones ex æquo & bono esse bonæ fidei, ut funeraria, &c. Sed modo id refellimus. Itaque hodiè actiones bonæ fidei sunt viginti tres. Erat olim & alia actio fiducia, de qua Cic. in Top. præ Cecina lib. 3. offic. Erat enim fiducia negotium simile deposito, puta cum quis, ut in tempore periculoso, amico rem tradidit aut vendi ea lege, ut post periculum ipsi reddatur, & ut inter veteres dicebantur mancipetur, ut explicat Boetius in Top. Cic. Verum id negotium, quod amblatum est, ipsa quoque actio iam tempore Justin. in usu esse desierat. Hæc hoc autem vocabulo fiducia, sup. ad tit. de fid. tut. & ad §. ult. de legit. agnatis, succ. ff.

Præscriptis verbis. De hoc id. sup. §. præterea, 2. in fin. de Locat. & Condi.

Quæ de æstimatio. §. Hoc priori coniungendum ita, Actiones bonæ fidei sunt hæc Ex empto, &c. item duæ actiones præscriptis verbis, puta quæ ex æstimato & quæ ex permutatione rerum. Sunt enim & alie præscriptis verbis, quæ tamen sunt stri. juris. Cui autem hæc duæ sint bonæ fidei, ratio est, quia locutioni de emptioni sunt simillimæ, l. 1. & 2. de rerum permutatione. Actio autem de æstimato datur contra eum, cui res vendendo datur certo pretio, ut centum aureis, eamque si pluris vendat, ut id ipse mercede suo loco retineat. Actio autem præscriptis verbis ex permutatione facta, nota est ex his, quæ dicta sunt de permutatione sup. §. item pretium, 2. de empt. & vend.

Etho.

Et hereditatis petitio.] De hac actione ait Imperat. olim dubitatum fuisse, essetne ea bonæ fidei, an stricta? Dubitandi causa, id est, cur stricta videretur, hæc fuit: quia petitio hereditatis est actio in rem, ut d. §. *quadam*, 20. *sup. hoc tit. l. Sed etsi lege*, 25. §. *petitio*, 18. *de hered. petit.* Actiones autem bonæ fidei omnes sunt in personam, ut hic ex numero intelligitur, & indicat Imperat. in §. *præterea*, 31. *infr. hoc tit.* quia tamen hereditatis petitio præstationes personales continet, & proinde mixta videtur, ut d. in §. *quadam*, 20. voluit Imperator exemplo actionum familiaræ erisc. & communi dividundo hanc quoque actionem esse bonæ fidei, qua de re extat ejus constitutio, l. *ultim.* in fin. C. *de petit. hered.*

§. Fuerat antea.

Modò dictum fuisse olim actionem fiduciæ quæ hodie sit sublata. Est & altera, quæ item olim in usu fuerit & hodie desierit, Actio rei uxoriæ. Est autem Res uxoriæ non, ut putat Hotom. Dos aut patrimonium uxoris sed matrimonium, ut res rustica, rei familiaris, &c. sic Apuleius Apologo 2. Quoniam me viæ cupidum & conversum ab uxoria re videbam. Et Agell. lib. 1. cap. 6. non oportuisse nec de molestia incommode perpetuis rei uxoriæ confiteri. Quamvis hæc actio rei uxoriæ sit de Dote, & hodiè passim in jure nostro dicatur Actio de Dote, sublato ubiq; verbo uxoriæ. Est autem hodiè actio de Dote, actio ex stipulatu, quæ dos & marito repetitur, de qua actione extat. tit. ff. *solut. matrim. quemadm.* Notandum autem actionem rei uxoriæ veterem ab Imper. Justin. sublatam esse, ejusque in locum aliam actionem esse substitutam, quæ dicitur actio de Dote, & est actio ex stipulatu, ut modò dictum. Etsi autem actio ex stipulatu aliàs est stricta, hoc tamen casu actio ex stipulatu de Dote est bonæ fidei, utpote in locum actionis bonæ fidei, puta rei uxoriæ substitutam, qua de re latè Imp. l. 1. *de rei uxor. act. l. Et hic breviter.*

Sed & tacitam.] Imp. duo singularia jura in dote introduxit, de priore jam dictum, quo stipulatio ad repetendam dotem est bonæ fidei, cum in aliis causis sit stricta. Et ex hoc intelligitur id quod ait, tantum in exactione dotis. Alterum hic exponitur, quo doti datur tacita hypotheca, d. l. 1. §. 1. *Cod. de rei uxor. act.* Hujus autem tacitæ hypothecæ vis hæc est, ut in bonis mariti mulier præferatur reliquis mariti creditoribus etiam anteriorem hypothecam habentibus, non tantum tacitam, ut vulgò putant, sed etiam expressam, ut præclare docet Cujac. & Balduin. in tractat. *de pignor. l. Asidus*, 12. C. *qui pot. in pign.*

Cum ipsa mulier.] Ait Imp. hoc alterum jus sive beneficium tacitæ hypothecæ tantum dari mulieri, non ejus heredi, quia sit beneficium personale, quod non transit ad heredes, l. *Privilegia*, 196. *de R. l.*

§. In

§. In bonæ fidei.

Duo reliqua capita de Judiciis bonæ fidei hic sunt breviter exponenda. Prius est de vi & potestate eorum, siue differentiis bonæ fidei & strictorum; Alterum est de causâ eorum, id est, cur hæc potius sint bonæ fidei, eamq; vim habeant quàm alia judicia. Quod ad prius attinet, summa ejus hic exponitur, his verbis: *Liberæ potestas permitti videtur*, quorum hæc est sententia, in his judiciis, non semper aëtori, id quod petiit, sed sæpè id quod æquitas dictabit, à judice adjudicandum, siue in his actionib. Judici sequendam potius esse æquitatem, quàm aëtoris petitionem, quæ ex re id item sequitur, ut Judex aëtori interdum minus, interdum etiam plus quàm petierit adjudicet, verbi gratia: si aëtor petat rem tantum sibi debitam, omiſſa mentione usurarum, poterit nihilominus ipse Judex eas aëtori adjudicare, id est, plus quàm petierit. Contra si aëtor petat 100. & Judex postea comperiat aëtozem contra Reo decem debere, condemnabit Reum aëtori tantum in nonaginta. Ex hoc jam intelligitur, multum in his actionib. posse Judicem, cum in strictis nihil admodum possit, id est, neq; plus neque minus quam petitum est adjudicare, quæ insignis differentia harum actionum exponitur à Cicer. *in orat. pro Rosc. Com.* Altera hic adjicitur his verbis: in quo & aliud continetur. Quod in judiciis bonæ fidei olim erat recepta compensatio, in strictis non item, sed hac in re primùm Imp. Marcus deinde Justin. novum jus introduxit. Marcus enim etiam in strictis induxit compensationem, opposita scilicet doli exceptione, ita ut adhuc per Marcum remaneret differentia, quod in Judiciis bonæ fidei compensatio sit ipso jure; in strictis per exceptionem, siue opposita doli exceptione, id est, si Reus aperte apud Judicem exceptionem doli objiceret, tanquam dolo agenti, qui plus peteret quam ipsi deberetur, Justin. omnem hanc differentiam sustulit, voluitque tam in strictis, quàm aliis compensationem fieri ipso jure, & hoc est, quod ait, *Sed nostra constitutio*, quæ est, *l. ultim. C. de compensat.* præter has, inter hæc judicia bonæ fidei & stricta, differentias duas hic in textu expositas, sunt & aliæ complures, ut quod in actionibus bonæ fidei habeatur ratio affectus; in strictis non item, *l. Cum servus, 54. ff. mandati*, ut quod actiones bonæ fidei omnes, exceptâ petitione hereditatis sint in personam; strictæ sint & in personam & in rem, ut hic indicat Imperator in verbis, *siue in rem siue in, &c. & in §. præterea, 31. vers. sed istæ actiones.* Ut quod in actionibus bonæ fidei juretur in litem, in strictis non item, *l. Videamus. §. jurare autem, 2. ff. de in litem juran.* Ut quod actiones bonæ fidei ferè semper sunt incertæ; cum strictæ sint certæ, & hoc est, quod ait quantum Aëtori, &c. Et hoc quoque indicat vetus formula actionis bonæ fidei, quantum ex fide bona dare facere oportet, de qua Cicer. *lib. 3. offic.* Sic in æstimatione rerum ratione temporis aut loci. Sic in usuris differunt inter se, de quibus omni-

Sss

bus

bus differentiis diligenter explicat Duaren *ad d. l. V. de annis*, 4. Oldendorp. *in tractat. de divis. act. & Interpp. hic*. Quod ad alterum attinet: cur judicia supra exposita sint bonæ fidei, duæ potissimum causæ mihi videntur. Prior hæc est, quod horum negotiorum maximus in vita sit usus, sive quod hæc negotia vitam humanam propter rerum commercia maximè contineant. *l. in sto, 44 ff. de usurpat. & usucap.* & hæc causæ adfertur à Cicer. *in d. lib. 3. offic.* Altera est, quia hæc negotia ferè omnia sunt *εὐωνοὶ ἀγυαλὰ*, id est, talia negotia, ex quibus uterque contrahentium alteri obligatur, & proinde utriusque sit utile non tam syllabas & verba, quàm æquitatem & mentem spectari, *l. Labeo, 19. ff. de V. signif.*

Compensationis quæ.] Hoc adjicitur ut intelligatur non statim compensationes admitti si à Reo objiciantur, sed illas demum de quibus aperte constat vel ex confessione adversarii, vel ex sententia judicis prioris. Et hoc est, quod vulgò dicitur, debiti liquidi, id est, certi aut confessi compensationem admitti, Controversi vel incerti non item, *l. si debeas, 22. ff. de compensat.*

Excepta sola depositi.] Ait Imp in omnibus actionibus tam bonæ fidei quàm strictis hodiè compensationem ipso jure fieri, una duntaxat actione depositi excepta, *d. l. pen. C. de compensat. & Nov. 82. Paul. lib. 2. sent. tit. 12.* Nam hæc exceptio etiam ante Justinia. fuit, *d. l. 12.* Ratio autem hujus exceptionis hæc adjungitur his verbis, ne sub prætextu compensationis, id est, quia compensatio in deposito ad fraudem induceret, sive ad negationem sive retentionem depositi: Cum jure nostro depositum omnimodo sit reddendum etiam furti, *l. bona fides, 51. ff. de positi*, Et infamia sequatur non reddentem *l. 1. ff. de his qui not. infam.* Quod autem hic dicitur de actione Depositum, in ea sola non obtinere Compensationem, id non ita strictè sive præcisè accipiendum videtur, ut in aliis quibusdam casibus, in quibus æquitas Compensationem non admittit, idem dicendum esse non videtur, quin potius dicendum, ubi eadem est æquitas, idem esse jus, *l. illud, 32. ff. ad leg. Aquil.* Quare & in commodato idem dicendum videtur, non posse id retineri prætextu debiti, *l. ultim. C. commodati*. Ubi tamen Cujac. Tribunianum putat esse hallucinatum, quod pro verbo Commendati perperam legerit Commodatum. Commendatum autem idem est quod Depositum, sed eum tacitè reprehendit Fornerius *lib. 2. select. cap. 14.* qui putat ut & ante dictum Compensationem in aliis casibus non admittendam, *l. aufertur, 46. §. ut debitorib. 5. ff. de jure fisci l. ob negotium, 20. ff. de compensat. l. in ea, 3. C. eod.* Puto eos non rectè hæc explicare, & verum esse quod hic dicitur, solam excipi actionem Depositum. Nec obstat, ut illi putant, *d. l. ultim. C. commod.* quia non agit de Compensatione, sed retentione, quæ multum inter se differunt: Nam Commodatum prætextu debiti retineri non potest, sed tamen si Commodator debitum fateatur, & Compensationem velit Commodatarius, erit admit-
tenda.

venda. Sic retineri potest Commodatum ob impensas necessarias in rem cominodatam factas, licet ob debitum non possit *l. in reb. 18. §. possunt. ff. commodati*. Est enim retentio alienæ rei perodiola, *l. satis. 4. C. in quib. caus. pig. vel hypot. tacite contrah.*

§. Præterea quasdam.

EST & hic insignis §. de *arbitrariis actionibus*, ubi hæc quatuor breviter sunt explicanda. Primo de Nomine. II. Definitio. III. Generative species. IV. Causæ & usus. Quod ad primum attinet. Ratio nominis triplex ferè adfertur. Prima est veterum. Glossographorum & in primis Bart. *ad l. Hoc edicto. §. ff. de publ. & vectig. & ad l. Arbitraria. 2. ff. de eo quod certo loco*, qui arbitrarias inde dictas putat, quia in iis aliquid pendeat ex arbitrio Judicis, ut delatio jurisjurandi, taxatio quantitatis, ut impositio pænæ, ut æstimatio ejus quod interest: sed hanc sententiam refellunt Duaren. *ad l. in actionibus. §. ff. de in lit. jur.* Lorientus in *tractatu de Action. axiomate 60. Menoch. lib. 1. de arbitrar. jud. quest. 3.* Secunda sententia est ejusdem Lorienti axiom. 61. quæ eadem est & Cajacii hic, quod condemnatio fiat non ex petitione Actoris, sed ex arbitrio Judicis, quamvis idem Cujac. *tractat. 3. ad Afric. in l. Centum. 8. ff. de eo quod certo loco, &c.* has actiones inde putat dici arbitrarias, quod in iis rei vel utilitatis æstimatio omnis referatur ad arbitrium Judicis. Tertia est Duareni *ad d. l. in actionibus. §.* quam sequuntur omnes fere recentiores, Baro Balduin. Hotoman. hic Corral. *lib. Miscell. jur. 4. cap. 12.* & Menoch. *d. lib. 1. quest. 3.* eandem & Contius hic laudat, & Cujac. refellit, ut & Menoch. *d. q. 3.* is igitur inde dictas putat, quod in iis arbitrium totum sive jussus Judicis interveniat. Est enim id singulare in his actionibus, ut ante sententiam judicis quoddam arbitrium interponatur, ad eò ut in his actionibus Judex præter judicis officium proprium, quod est in condemnando vel absolvendo, *l. Qui pro. 2. ff. de re judic.* etiã arbitri partes summat. Nam quod ad Actorem attinet, quemadmodum ei ex æquo & bono satisfieri oporteat, diligenter ante sententiam perpendit: quod ad Reum, ita demum eum condemnat, si arbitrio ejus sive jussui, ante sententiam interposito, non obtemperet: De quo jussu seu arbitrio hic & *l. Item si cum exceptione. 14. §. hæc autem. 4. ff. de eo quod metus causa. l. Arbitrio. 18. in princ. ff. de dol. l. Ex diverso. 35. l. Si vero. 12. & l. Qui restituere. 68. ff. de rei vindicat. l. Harum. 7. ff. si serv. vindicet. l. Quod si Ephesi. 4. §. interdū. 1. ff. de eo quod certo loco, &c.* Mihi videtur tres istæ sententiæ ita conciliandæ, ut dicantur arbitrariæ ab arbitrio Judicis, eo quod præcedit sententiam, ex quo tamen ipsæ quoq; actiones pendeant, & non ex petitione sive formula Actoris, ut Judex arbitrio hoc omnè utilitatem sive rem æstimet ac definiat, & non ut Actor. Nam latinè arbitrium opponitur certo, tanquam contrarium, ut apud Plautum in *Amphitruo*

Sss a

phitruo

phaitruone, atque ita actiones certæ opponuntur arbitrariis: Certe sunt in quibus ad libellam, ut ait Cicero pro Roscio, id quod petitum est, nec plus nec minus, per Judicem est adjudicandum: Arbitrariæ sunt actiones, in quibus res licet certa petita, tamen ex arbitrio judicis secundum rei naturam ex æquo & bono, quantum videbitur æstimatur. Et hæc vera videtur definitio actionum arbitrariarum, sumpta ex initio hujus §. & vers. in his enim actionibus. Id autem notandum, arbitrium illud posse semper in his actionibus interponi, licet interdum propter circumstantiam aliquam à Judice omitteretur, & statim ac directè sententia à judice feratur more aliarum actionum, ut Duarenus in d. l. In actionibus, §. & Contius hîc. Notandum & hoc, ex omnibus actionibus arbitrariis, de quibus inf. unam esse quæ per excellentiam dicatur Arbitraria: Ea est actio ex stipulatu, de eo quod certo loco promissum est, de qua est in ff. de eo quod certo loco, l. Arbitraria, 2. & tot. d. tit. l. Si duo, 1. §. de const. pecun. l. 1. C. ubi conven. qui certo & §. Si quis agens, 33. Vers. Loco, inf. de act.

Veluti rem restituat.] Hæc sunt verba arbitrii sive jussus judicis, quo jubet rem restitui, exhiberi &c. Cui arbitrio sive jussui, si Reus pareat & aëtori satisfaciatur, absolvitur; si non pareat, condemnatur.

Sed istæ actiones.] Ait Imp. actiones arbitrarias partim esse in rem, partim in personam, quibus verbis tacitè indicat, aliud esse in actionibus bonæ fidei modò explicatis. Et certè omnes illæ præter petitionem hereditatis, sunt in personam, ut & sup. d. Hic autem tertium caput, de quo sup. quod est de numero & generibus harum actionum exponitur. Adferuntur autem hoc loco septem. Tres in rem, Publiciana, Serviana & hypothecaria: Quatuor in personam, quod metus causa, actio doli, actio de eo quod certo loco, & ad exhibendum. Esse autem & alias, indicat Imperat. his verbis, & cæteris similibus, sed quænam illæ sint, valdè est controversum, plerique tamen consentiunt, has quoque esse arbitrarias, Rei vindicationem, argumento l. Et ex diverso, 35. l. Si verò, 12. & l. Qui restituere, 68. ff. de rei vindic. Item actiones de servitutibus & usufructu, Confessoria & Negatoria, l. Harum, 7. ff. si servitus vindic. Pauliana, l. Ait, 10. §. per hanc, 15. ff. quæ in fraud. credit. Quæ item sunt actiones in rem, ut & hæ in personam, actio Fabiana, l. Tenetur, 5. ff. si quid in fraud. parr. Actio rerum amotarum, l. Sicum dos, 8. §. Sabinus, 1 ff. de act. rer. amot. Duaren. & Baro ad l. In actionibus, §. ff. de in litem jurand. Contius hîc & Fab. qui putat & actionem finium regundorum esse arbitrariam, quod non temere videtur recipiendum, propter l. Sed & loci, 4. §. post litem, 2. ff. fin. regund. De noxalib. actionib. (de quib. infr. tit. de noxal. action.) controversum est, omnèsne an quædam tantum sint arbitrariæ. Nam Duaren. quasdam tantum esse putat, eas nimirum, quæ directè sunt arbitrariæ, ut quod metus causa & de dolo alii contra omnes putant esse arbitrarias, ut est actio noxalis, furti, injuriarum, vi bonorum raptorum, leg. Aquiliæ, ut Contius hîc

hic & Lorientus in d. tract. de act. noxal. Quibus assentior propter verba textus. *Vel ex noxali causa*, &c. & formulam sententiæ in noxalibus actionibus de qua *infr. init. tit. de officio judic.* Nam non tantum in his duabus, quod metus causa & de dolo, Reus liberatur si noxæ dedat, id est, si præcepto judicis de noxæ deditioe pareat, sed etiam in aliis omnibus noxalibus actionibus d. §. 1. *infr. de officio judic.* Addit Lorientus & alii tres, ut in factum, adversus publicanos & actionem in factum ob alienationem judicii, ut Redhibitoriam in d. tract. de act. axiom. 69. Sed non puto eas verè arbitrarias, ut eruditè refellitur, quod adfert de Redhibitoria, à Duareno in d. l. In action. 5. Putat quoque idem Lorientus axiom. 65. & 2. seqq. Rei vindicationem non esse arbitrariam, quia rei Restitutio non pendeat ex arbitrio Judicis, nisi ex magna causa, l. ult. C. de fideicom. hered. d. l. Qui restituere, 68. ff. de rei vindic. Quæ sententia etsi à Barone & Duareno diligenter reprehenditur, videtur tamen esse probabilis, vel eo argumento, quod Rei vindicatio sit actio celeberrima, & tamen hic prætermittitur.

In his enim actionibus.] Quartum caput hic attingitur de causis & effectu harum actionum. Causæ autem cur hæ actiones sint arbitrariæ, aliæ ab aliis adferuntur, mihi ea videtur esse optima, quæ adfert Lorientus axiom. 68. quod harum actionum sive juris & negotiorum, ex quibus illæ oriuntur, ea sit conditio, ut benignè potius & clementer, quam strictè & asperè cum Reo sit agendum, verbi gratia: Qui agit Publiciana, jus habet ille quidem, sed non satis firmum & perfectum, ut d. §. sed si, 3. sup. Quare & ipse non tam strictè adversus Reum aget, sed Judicis potius arbitrio permittet, ut sibi satisfiat. Idem quoque de hypothecaria & aliis dicendum. Effectus autem, sive vis & potestas harum actionum satis hic exponitur, & melius comparatione aliarum actionum intelligitur. Nam verbi gratia, in actionibus strictis Judex strictè sequitur petitionem Actoris, in Arbitrariis non cogitur eam sequi, sed potest ex arbitrio statuere, quemadmodum Actori satisfiat. Sic in Arbitrariis juratur in litem, in strictis non item, d. l. In actionib. 5. ff. de in lit. jurand. Rursus differunt arbitrariæ ab actionibus bonæ fidei, quod in arbitrariis Judici permittitur quidem æstimandi potestas, sed non libera, verum secundum cujusque rei naturam; in actionibus bonæ fidei permittitur libera. Deinde in Arbitrariis plerumque interponitur arbitrium ante sententiam; in actionibus bonæ fidei nunquam. Præterea in actionibus bonæ fidei incertum petitur hoc modo, quantum ex bona fide dare facere oporteat; At his actionibus certum petitur, ut centum, ita tamen, ut æstimatio arbitrio Judicis permittatur, l. Si in rem. 6. ff. de rei vindic. l. Arbitrio, 18. ff. de dolo malo, l. Centum, 8. ff. de eo quod certo loco.

Curare autem.] Hæc verba non constituunt singularem §. ut vulgo putant, sed pertinent ad priorem disputationem de actionibus bonæ fidei &

arbitrariis, hunc in modum: Dictum est modò in actionibus bonæ fidei incertam esse petitionem, & in arbitrariis quali incertam propter arbitrium judicis. Quod etsi verum est, & si ita incerta est petitio, Judex tamen curare debet, ut certa sit sententia, quantum poterit. Disputant hoc loco & axioma confingunt Glossographi de sententia, eam conformem libello seu petitioni esse debere, argumento *l. vi fundus, 18. ff. comm. divid.* sed eruditè refelluntur à Guibert. *Confl. in lib. quest. jur. 9.*

§. Si quis agens.

Hic §. est de plus petitionibus. sive de plus petendo, cui respondet *rit. C. lib. 3. de plus petit.* Ratio autem ordinis paulò obicurius hæc mihi esse videtur. Dictum est modò in quibusdam actionibus, ut in Arbitrariis & bonæ fidei actorem non semper tantum, quantum petit, sed interdum minus, aut etiam plus consequi, cum propter actionum earum naturam & Judicis in iis potestatem, tum propter Compensationes, quibus Compensationibus sæpè efficitur, ut minus alicui debeat, quem putet. Quia autem actori non tantum utile, sed necessarium etiam est diligenter exquirere & scire quantum petere debeat, ne incidat in periculum plus petitionis, de quo periculo mox: Rectè & ordine fecit Imperator, qui tractatum de plus petitionibus priori disputationi subjecerit: Nam alioquin videntur veteres hunc locum de plus petitionibus tractasse in tractatu de Judiciis sive de forma judiciorum, ut videre est in *d. l. C. & lib. 1. sentent. Paul. tit. 10. & l. 6. C. Hermogen. tit. de calum. & de plus pet.* Hoc autem loco de plus petitione tria hæc exponuntur, I. Jus vetus §. *si quis agens, hic.* II. Genera sive modi plus petitionum, §. *plus autem, infr.* III. Jus novum. Nos duo adjiciemus: Prius de origine hujus juris, alterum de usu. Quod ad originem attinet, putat Balduin. *ad ll. 12. tab. id esse ex 12. Tab. motus loco Cicer. l. de Orat.* Sed ab eo dissentit Cujac. hic & aliter Ciceronem interpretatur. Rectè quidem ab eo dissentit, sed non animadvertit Ciceronis locum esse mendosum, ut mox demonstrabitur. Quare puto hoc jus plus Petitionis non ex 12. Tab. sed ex moribus & usu forensi primum per Jurisconsultos & Prætores, ut alia forensia sive actiones legitimas, paulatim inductum esse, argumento *l. 2. §. deinde ex his legibus. 6. ff. de origine juris & Cic. pro Mure.* Quod ad alterum, id est, ad usum & utilitatem hujus juris pertinet, videtur id inductum ad coercendam actorum temeritatē & calumniam, argumento *d. tit. de Calum. & plus pet. C. Hermogen.* Erant enim olim multi modi reprimendæ calumniæ & temeritates calumniantium, de quibus & *infr. De pœna temer. litig.* Quia autem hoc jus olim strictissimè observaretur, & ad minimam sollemnitatem ac subtilitatem pertineret, per Impp. maxime Zenonem.

tionem & Justin valde ei est derogatum, de quo infr. & nostris moribus totum ferè abrogatum. Quæritur autem usus hujus Juris, si in actionibus omnibus, an in quibusdam tantum? Nam sunt qui putent, ut Hotom. hic, quem & Welenb. sequitur hic. hoc jus tantum in strictis actionibus fuisse receptum. Verius tamen mihi videtur, in omnibus actionibus, etiam bonæ fidei & arbitariis id locum habere, quod perspicuum est in l. 1. C. de plus petit. l. 2. Cod. Hermogen. De Calum. & plus petit. & Paul. d. tit. 5. lib. 2. sentent.

Si quis agens intentione.] Jus vetus hic exponitur, ut nimirum is, qui plus petebat, causa caderet, id est, rem amitteret, siue ut Cicer. loquitur, litem perderet. Quare & periculum plus petitionis dici solet propter litem amissionem, Paul. l. 2. d. tit. 5. §. compensatio, & lib. 3. tit. ult. §. quotiens De eo periculo & Cicer. pro Q. Rosci. & Sueton. in Claud. Cicero hoc periculum vocat causam perdere & litem perdere lib. 1. de Orat. Sueton. formula excidere, & eleganter veteres plerique, causâ cadere.

Nec facile in integrum] Ait Imp. eum qui plus petendo causam perdideret, si major erat, non facile in integrum restitui solitum à Prætoribus, non facile, inquam, nisi ex justo errore, de quo infr. vers. Sane si tam magna causa, &c. quod idem indicat & Seneca lib. 5. Epist. Nam ut in aliis causis, si lubrico ætatis lapsus fuerit, ita etiam in hac restitui solet: De minore in aliis causis est tit. ff. de minor. 25. ann.

Veluti.] Exemplum justî erroris, ex quo major in hac causa plus petitionis restituitur, est istud: Titius centum habens in bonis, instituit primum heredem, & Sempronio legat 70. postea facit idem testator Titius codicillos, quibus Sempronio legatario detrahit decem, mortuo testatore & adita à primo hereditatem Sempronius legatarius petit legatum 70. in testamento relictum cum tamen Codicillis decem ei sint detracta. Quare plus petit, sed quia eam ademptionem in Codicillis factam ignoravit, justus error restitutionem meretur. Rursus Titius 100. habens in bonis 70. Sempronio legat, postea idem Testator Codicillis Mævio legat 20. & Publio 10. ita ut tota hereditas legatis sit exhausta, hic si Sempronius cui 70. testamento sunt legata, si secundum id legatum petat, plus petit. Nam etiam si nihil ei est ademptum nominatim Codicillis, tamen propter leg. Falcidiam legatum ejus est diminutum tacite & ipso jure, & hoc est quod ait, aut quibusdam aliis legata sint, &c. Nam ut notum est L. Falcidia ultra dodrantem legata non potest.

Quam dodrantem.] Hæc verba etsi in manuscriptis Codicibus extant, quia tamen nullum sensum commodum habent, (quod & Hotom. vidit, qui ea mutat & transfert) prorsus delenda mihi videntur, putato enim illa irreplisse propter comparativum Plus, cui solet plerunque respon-

respondere particula quam, quæ tamen sæpe omitti solet, quod cum quidam indocti non animadvertitur, sæpe illud quàm, falsò inculcarunt multis in locis, ut in illo Cicer. *lib. 1. de Oratore de quo sup.* Sic enim ait: Quod alter plus lege petebat, quam quantum lex in 12. tabb. permiserat, Quæ verba sunt spuria. Sic idem pro Ligario: Non minus magnum est, vos Africam arcem omnium provinciarum, &c. obtinere noluisse, quam aliquem se Imperatorem esse maluisse, &c. item *lib. 1. de Rep.* Sed quemadmodum plurima beneficia continet patria & est antiquior parens, quam si quis, ut ajunt, curaverit.

Plus autem quatuor.] Hoc alterum est caput eorum quæ hîc exponuntur, de plus petendo, quo adferuntur genera sive modi Plus petitionis. Adferuntur autem quatuor: Re, Tempore, Loco & Causâ, & à Paul. *lib. 1. sentent. tit. 10.* sed aliis verbis: Causâ inquit cadimus, aut Loco, aut Summa, aut Tempore, aut Qualitate. Alibi sex adferuntur: Sic enim ait *l. 2. Cod. Hermogen. de calum. & plus petit.* Plus enim petitur, sicut responsis Prudentum continetur, Summa, Loco, Tempore, Causâ, qualitate, æstimatione. Sed duo hi modi posteriores ad Causâ pertinent, ut *inf. dicitur.*

Re.] Hic modus plerunque dicitur Quantitate, §. *fidejussores ita, §. sup. de fidejussor. §. sed hæc quidem, vers. sin autem, infr. hoc tit. l. 1. Verum. 4. de Compensat. l. Solidum, §. ff. de solution. & Græce dicitur ποσότης. l. 1. & 2. de plus petit. Dicitur & summa, d. *lib. 1. sentent. tit. 10. & d. l. 2. Cod. Hermogen.**

Causâ.] Sic dicitur & in *d. l. 2. C. Hermogen. & à Paulo d. tit. 10.* dicitur Qualitate. Nam si ejusdem speciei rem meliorem postules, ut pro vino vilipetas generosum, *d. tit. 10.* unde intelligitur illos modos in *d. l. 1. C. Hermogen.* Qualitate & æstimatione, ad hunc quartum, videlicet Causâ, pertinere, videtur quoque dici modus, *l. Obligationum fere, 44. §. modus, 3. ff. de obligat. & action.*

Veluti si quis ante.] Unde & hic modus interdum dicitur die, *d. l. solidum, §. de solut. de quo modo in d. §. fidejussores, §. & §. Temporales. 10. vers. hodie, infr. de except. & §. sed hæc quidem, infr. h. t. ut si stipulatus centum proximis Kalend. Martiis, petat Februariis.*

Vel ante conditionem.] Ut si stipulatus 100. si navis ex Asia venerit, petat ante eventum conditionis: nam uterque & is qui ante diem, & is qui ante conditionis eventum petit, præmature, id est, plus tempore petere videtur, *d. §. fidejussores ita, §. sup. de fidejuss.*

Qua enim ratione.] Argumentum est à contrario, quo probat Imperator eum, qui citius petit, plus petere. Nam, inquit, qui tardius solvit, minus solvit. Ut igitur in tarditate est minus, ita in celeritate est plus. Et hoc est, quod dicitur, diem esse ipsius summæ partem quandam, *l. Si sterilis, 21. §. si tibi*

tribi fundum, 4. ff. de act. empti, l. Ut si cui. 12. §. 1. ff. de V. sign. Cur autem Imp. rationem hic exprimat, ut & in reliquis duobus, Loco & Causa, in primo non adjungat, ratio hæc est: quia propriè plus petitur Re, idque est perspicuum, quod in aliis tribus modis non ita intelligitur.

Alio loco petit sine commemoratione,] Id est, purè ut inf.

Romæ.] Ut si ita agat Romæ: Ajo te mihi 100. dare oportere. Id enim est purè intendere sive agere, id est, sine mentione loci. Nam purum in jure est sine adjectione Loci & Temporis & Conditionis, §. *omnis, 2. sup. de P. obl. l. Et si 8. ff. de auct. tut.* Contra igitur Romæ agens ita: ajo te centum Ephesi mihi dare oportere, pure non agit.

Ideo autem.] Ostendit in quo plus hic sit positum, puta in utilitate quadam loci. Nam sæpè utilius est uno loco quam altero solvere, maximè in mercibus & in pecunia propter usuras, olim & hodiè propter interesse, ut vocant, sive valorem & æstimationem, ut *hic. vers. qua utilitas, &c. & l. Ideò. 3. & Quod si 4. ff. de eo quod certo loco, l. Precia rerum. 63. ff. ad l. Falcid.*

Propter quam causam.] Ut hoc intelligatur, modò dictum eum qui alio petit loco purè, plus petere, & proinde Jure veteri causâ cadere; cui addendum eundem alio loco petentem cum adjectione loci perperam petere, sive non posse petere. Ut stipulatus Ephesi, si Romæ purè petat, ut ajo te dare oportere, plus petitur; si ita, Ajo te Ephesi dare oportere, non plus petit, sed perperam agit: Nam Jure Civil. agendum eo loco quo promissum est, *l. 1. ff. de eo quod certo loco.* Quare Jure Civil. & stricto stipulator non nisi Ephesi agere potest. Quid ergò si promissor nunquam Ephesum veniat, vel quia nolit, vel quia non possit? hoc casu quia iniquum sit Actorem ita eludi, Prætor ei succurrit, inducta nova actione arbitraria de eo quod certo loco, qua Actor illiceat quidem cum promissore experiri alio loco, sed ut id Reo non noceat, id est, ut loci utilitas Reo sit salva, per Judicem æstimanda, *l. 1. & l. seqq. ff. de eo quod certo loco,* & hoc est, quod ait, propter quam causam.

Huic autem.] Ait hunc locum Causa, priori qui est loco, esse proximum, id est, similem. Quid ita? quia ut in loco rei versatur utilitas, ita & hic. Est enim Electio rei, quæ ei adimitur, si Actor hoc modo plus petat.

Ideo autem plus.] Ostendit & hic Imperator in quo plus sit positum, puta in utilitate Electionis Reo adempta.

Quia in eo genere.] Hoc genus stipulationis, Hominem Stichum aut decem dare spondes, in Jure Alternativum dicitur, ubi hæc Regula Juris est recepta: Ut in alternativis stipulationibus Rei sive promissoris sit electio, *l. Vbi autem, 75. ff. de V. obl. l. Plerumq. 10. in fin. ff. de jure dor.*

Qua de causa.] Formula actionis in stipulationibus Alternativis si-

Ttt

vedis-

ve disjunctivis hîc exponitur: Ajo te mihi Stichum hominem vel decem dare oportere, & hæc vera est. Illa vitiosa: Ajo te mihi Stichum dare oportere, vel ajo 10. aureos: plus enim petitur.

Præterea si quis.] Modò de stipulatione disjunctiva: nunc de generali. Nam ut in illa, ita & in hac est periculum plus petitionis: In illa, si non utrumque & alterutrum petatur, ut *sup. dict.* in hac, si non generaliter, sed specialiter petatur, ut si stipulatus dabis 10. amphoras vini, petam postea decem amphoras Campani vini, id est, optimi, idemque & in oleo & in frumento & purpura, aliisque speciebus poni potest. Nam in utraque, id est, tam in generali, quam in disjunctiva electio est promissoris sive debitoris, *l. Cum is, 32 § ult. h. de condit. indeb.* qua de re pulchrè Cujac. *ad l. Si unus, 27. §. sed si generaliter, 7. ff. de pactis.*

Cui stipulationis jure.] Et vilissimum & pessimum, *l. Cum certum, 4. ff. de trit. vin. & oleo leg.*

Sed hæc quidem.] Tertium caput hîc exponitur, quod est de novo Jure, de quo extat *tit. C. de plus pet. de quo & sup. § tripli, 24. hoc tit. & inf. §. Temporales, 4. Vers. hodiè, de except.* Hujus Novi Juris auctores sunt Imp. Zeno. & Justin. Zeno quidè in *l. 1. C. d. tit.* Justin. in *l. Zenonis, 2. C. eod.* sed utraq; ut Græca, periit, hodiè tamen ex Basilicis restituta à Cujac. *lib. 12. obs. cap. 27.* Sententia autem utriusq; prima hæc est; Cum plus petitionis quatuor sint modi, ut *sup.* Lex Zenonis de uno tantum, puta de Tempore, Justin. de reliquis tribus summa, Loco & causâ novum jus induxit. Nam de Tempore, constituit Zeno, ut is qui plus petit Tempore, hodiè hæc pœna afficiatur, ut ejus temporis, quo citius petivit, duplum Reo detur, & ut præmaturæ litis expensas solus sustineat, ut, convenit inter Creditorem & debitorem, de non petendo intra quadriennium, postea tamen Creditor petiit illam summam tantum biennio, atque ita plus petit biennio altero: Quare in plus petitionis pœnam cogitur denuo expectare quadriennium, id est, debitori reliquum tempus ad huc integrum duplicatur, *d. §. hodiè, & d. l. 1. C. de plus pet.* De reliquis modis Justinianus constituit, ne plus petens puniatur in triplum damni, quod reus ex ea plus petitione actoris acceperit vel senserit, ut *h. & d. sup. §. tripli, 24. h. tit. l. 2. C. de plus pet.* Ex his intelliguntur duæ differentiæ Juris veteris & novi. Nam jus vetus moribus, jus novum cōstitutionibus principum inductum est. Deinde jure veteri pœna plus petitionis erat gravissima, puta amissio litis & Crediti; jure novo pœna est multò levior, puta in tēpore duplicatio reliqui temporis & præstatio sumptuum litis in quantitate, & reliquis modis pœna tripli. Unus tantum hodièque reliquus est casus, quo vetus pœna locum habet, id est, quo lis perditur & hodiè plus petendo, de quo in *l. Odiosas, 3. C. de plus pet.* Putat Cujac. in *d. c. 21.* hodiè veterem pœnā etiam in omni casu locū habere, si plus petatur summa, id est, quantitate, adducit *l. 1. §. 2.*

cit. l. *Srichū aut Pamphilum*, 95. §. *penul. de solut l. Servum quem*, 27. ff. *de pignor. l. Titio centum*, 71. in fin. ff. *de condit. & demonstr. in quib. ll. fit mentio verbi, Causa cadere*, quod Cujac. intelligit plus petendo. Non rectè. Nam causa quis cadit, id est, litem amittit non tantum plus petendo jure debiti, sed etiam aliis modis, ut prescriptione, ut Judicio: si in Judicio quis ab adversario vincatur. Nam & is rectè dici potest causa cadere, id est, superari vel amittere causam, & ita dd. ll. *sine dubio sunt accipiendæ*, alioqui falsum sit, quod hic ait Imp. scilicet pœnam plus petitionis veterem in tribus modis, summa, loco & causa, mutasse in pœnam tripli.

§. *Siminus.*

Quasi diceret, Actor plus petendo incurrit periculum sive pœnam, minus petendo non item, id quod in eadem constitutione Zenonis in fin. expressum est, l. 1. in fin. C. *de plus petit. & hic ex constitur.*

§. *Si quis aliud.*

Hoc quoque ad priora pertinet. Nam ut in illis non id quod revera debetur, sed vel plus vel minus petitur; ita hic non id quod revera debetur, sed per alium vel alia de causa petitur. Ut enim minus petere est sine periculo, ita & hoc. Est autem insignis hic locus de errore libelli corrigendo: sive de emendatione & mutatione libelli, qua de re explicant DD. ad l. *Edita*, 3. C. *de edendo*.

Sed in eodem judicio. JEx his verbis pendet gravissima quaestio: An libellum liceat mutare vel corrigere, etiam post litem contestatam? nam Accurs. & ante eum Joan. quem sequitur Pontifex in C. *Examinata*, 15. Ext. *de judic.* & hodiè usus fori putant non licere; contra Martinus putat licere. Cujus sententia verior videtur propter hæc verba, In eodem judicio; Nam judicium propriè est tempore litis contestatæ, ac durat usque ad sententiam, videatur & l. *Si rem alienam*, 9. §. ult. ff. *de pign. act. l. In delictis*, 4. §. *si detracta*, 3. ff. *de noxal. act.*

§. *Sunt praterea.*

Id quoque ad priora pertinet, nam ut actor non rem bene agit, qui vel plus vel minus, vel ab alio petit: ita contra rectè agit plerunque, qui id petit, quod sibi debetur, vel quod suum est. licet solidum & totum quod debetur non consequatur: & ut plus variis modis, ita & solidum variè æstimatur, l. *Pupillo*, 15. ff. *de solut.* Est autem id omnium actionum commune, ut actor solidum sive totum petere possit, & totum petendo rectè agat, ut patet, ex definitione Actionis. Excipiuntur certi casus, quibus non temper solidum petere licet, aut saltem quibus non fit condemnatio in solidum,

Ttt 2

qui

quicquid hoc loco octo exponuntur, puta in actione de peculio, de dote, pro socio, in parentem, in patronum, in donatorem, ob compensationem, ex possessione bonorum. Sunt tamen & alii, ut in militem, *l. Miles. 6. in prin. & l. Item miles, 18. ff. de re judic. l. In condemnatione, 173. de R. I. & in filiū exhereditatum, l. Et exhereditatum, 49. de re judic.* Ex his autem intelligitur, non fuisse consilium Tribun. novam hīc divisionem actionum exponere, cum hęc omnia, ut modo dictum, ad priorem disputationem, qua plus minus solidū petitur, pertineant. Deinde cum Tribun. divisiones adfert, membra ipsa separatim ponit, cum tamen hīc de uno tantum agat his verbis, *sunt quadam actiones in solidum, &c.*

Ut ecce si] Ait Imperat. actione de peculio nunc solidum, puta si peculium sit tantum, quantum est debitum; nunc non solidum, si peculium sit minus, contineri. Nam semper actione de peculio non plus consequimur, quam quatenus est in peculio, de quo latius *inf. §. praterea, 4. & §. ceterum, 5. tit. prox. & hoc est quod ait, quemadmodum autem.*

§. Item si de dote.

A It actione de dote maritum teneri tantum in id, quod facere potest, sive pro facultatibus *l. Maritum, 12. & 2. seqq. ff. sol. matrim. l. Non tantum, 20. & 2. seqq. ff. de re jud.* Quod autem in marito, idem receptum est & in socero, *d. l. 21. & 22.* Ratio autem est reverentia & honos matrimonii, *l. 1. C. de rei uxori. act. l. Si rerum, 52. ff. de re judic.*

Propter retentionem quoque] Quasi diceret: Dotis repetitio minuitur non tantum propter inopiam mariti, ut modò dictum, sed etiam propter retentionem, id est, propter impensas à marito in dotem sive res dotales factas, qua de re est *tit. ff. de impens. in res dot. fact.* & hoc est quod ait, sicut ex latioribus Dtorum, & c. *l. Si u, 56. §. quod dicitur, 3. ff. de iur. dor.*

§. Sed & quis.

D E his tribus Parente, Patrono & socio, eos nō teneri ultra id quod facere possunt, videatur, *l. Sunt qui, 16. & l. seq. l. Sed hoc, 22. ff. de re jud. l. Verū est, 63. ff. pro socio.* Sive socius sit omnium bonorum sive certæ rei, ut rectè explicat Zas. *ad d. l. Sunt qui, 16. & l. 22. ff. de re judic.* Ratio autem in his tribus est perspicua, de parente & patrono propter observantiā illis debitā. *Vel. 3. & l. Quiq, 4. ff. de in ius voc. l. Liberto, 9. ff. de obseq. patron.* De socio, quia societas est quædam velut fraternitas, ut ait *d. l. Verum, 63.* ex quo & hoc intelligitur, fratrem quoque fratri ultra id quod potest condemnandum non videri.

Idem est si quis.] Ait Donatorē de re donata conventū non cōdemnari ultra id quod potest, *l. Inter eos, 19. §. 1. ff. de re judic. l. Neseñnius, 41. §. 1. eod. l. Id quod.*

quod. §. i. ff. locat. d. l. In condemnatione. 173. de R. l. & l. Divus. 28. eod. Ratio est, ne liberalitas sua inops fieri periclitetur, l. Ne liberalitate, 50. ff. de re judicat.

S. Compensationes quoq.

A It Compensatione fieri, ut actor non consequatur solidum, qua de re jam d. sup. §. In bonæ fidei, 30. vers. in quo & illud, h. r.

Cum eo quoque.] Ait eum qui bonis cessit & postea magnum aliquid adquisivit de eo conventum à Creditoribus non condemnari in solidum, l. Qui bonis, 6. & l. seq. l. Is qui, 4. ff. de cess. bon. De jure autē & modo Cessionis bonorum explicare, non est hujus loci, sed pertinet ad tit. & l. ult. ff. de bonor. cess. l. In omni. 6. C. eod. Videatur eleganter Fornerius lib. 2. cap. 27. select.

Quod idoncum emolumentum.] Nam si modicū adquisivit (quod æstimabitur à Judice) non licebit creditoribus id petere, d. l. Qui bonus, 6. & l. seq. ff. de cess. bon.

Quod cum in eo qui in aliena potestate est, negotium gestum esse dicitur, Tit. VII.

Ratio ordinis exponitur init. tit. his verbis: quia tamen superius, &c. Nam sup. tit. prox. §. in personam, 8. vers. actiones autem & §. sunt præterea, 36 actionis de peculio facta breviter mentione, eā hīc ei; per similes actiones persequitur separatim. Ratio autem cur de his sex actionibus sub hoc tit. separatim agatur, ita cognosci debet: actiones omnes in personam vel ex nostro sunt contractū & delicto, vel ex alieno: quæ autem sunt ex nostro, ex solæ vel nobis, vel contranos competunt; quæ ex alieno non item. Excipiuntur delicta & contractus eorum, qui sunt in nostra potestate, servorum & liberorum. Nam ut vulgo dicitur, per liberam personam nihil acquiritur, ne actio quidem, ut d. sup. per quas pers. cuique adquir. & tit. l. Per quas person. nobis obl. adq. & eod. tit. C. lib. 4. Quare postquam Imper. de actionibus, quæ ex nostro contractū vel delicto, vel etiam ex dominio aut jure oriuntur exposuit, rectē & ordine facit, ut jam separatim exponat de iis actionibus quæ ex liberorum vel servorum nostrorum tam contractū, ut hoc tit. quam ex delicto ut in fr. tit. prox. quā denique de iis, quæ propter animalia nostra oriuntur, persequatur in ff. & C. hæ sex actiones exponuntur post tit. de pign. act. & breviter quidem in C. duo. tituli lib. 4. tit. 25. & 25. latē autem in ff. 2. libris, puta 14. & 15.

Quod cum eo, qui.] Hic tit. generalis est & communis sex actionum, puta, Quod jussu, Exercitoria, Institoria, Tributaria, De peculio, & de in rem verso. In ff. tamen hic tituli separatim ponitur, & propriē ad tres tantum

Ttt 3.

tum

nam actiones, Quod jussu de peculio & de in rem verso, accommodatur, ut & in C.

Esse dicitur.] Legendum dicitur, sic enim habent Codices MSS. & ita in ff. & C. & ita veteres fere actiones concipiebant in futurum.

Quia tamen superius.] In d. §. in personam, §. & d. §. sunt prætere, 1. 36. sup. tit. prox. Nam his verbis ratio ordinis exponitur, ut modò.

Eadem ferè jura.] Ait Imperator ex contractu tam servorum, quam liberorum nostrorum eandem nasci actionem. Nam aliud est in delictis, ut explicabitur in fr. tit. prox. Quin etiam in contractibus differentia est aliqua inter servum & filiumfam. Nam servus ex contractu ipse nō obligatur, quod contra est in filiofam. l. Obligari, 43. de obligat. & act. Deinde respectu dominorum aut parentum est etiam differentia, de qua in §. illud propriè, in fr. hoc tit. & hoc est quod ait. Si quid in his propriè observatur, &c. Sic enim legendum. Præterea hæ actiones, Exercitoria, Tributaria & Institoria, plerumque sunt ex contractibus servorum, quia Romæ servi erant ferè magistri navium & Institores.

§. Si igitur jussu.

Actio quod jussu, est actio in personam prætoriam, quæ datur contra dominum, cujus quis jussu cum servo ejus contraxit in solidum, de qua est tit. ff. Quod jussu, quæ actio simillima est actioni Mandati; in eo differt maximè, quod actio mandati sit ex contractu personæ liberæ; hæc quod jussu ex contractu servi aut filii fam. l. ult. ff. quod jussu.

In solidum Prætor.] Hæ sex actiones quibusdam in rebus differunt, sed hæc differentia valde est notanda, quod ex iis tres sunt in solidum priori loco hîc expositæ. Quod jussu, Exercitoria & Institoria: tres reliquæ non itè, sed quatenus vel in rem versum est, vel quatenus est in peculio, l. ult. ff. quod jussu. Ratio autem de hac actione eleganter exponitur hîc in verbis sc. quia is, qui ita contrahit &c. l. 1. ff. eod. Merito, inquit Ulp. ex jussu domini in solidum adversus eum judicium datur, nam quodammodo cum eo contrahitur qui jubet. Forma jussus generalis hæc est: quod voles cum sticho servo meo negotium gere periculo meo, l. 1. §. 1. ff. quod jussu.

Prætor adversus dominum] Hæc actio, ut & aliæ quinque sunt omnes Prætorix, §. in personam, §. actiones autem, 10. sup. tit. prox. Ratio autem, cur sint Prætorix & non Civiles, hæc est: Quia Jure Civil. actio non nascitur, nisi ex nostro vel contractu, vel delicto; ex alieno non item, l. Quæcunque, 11. ff. de obligat. & action. Quare stricto jure, id est, civili ex contractu servorum aut liberorum nulla actio contra nos nasci potest, pro nobis potest. Ratio est, quia per liberos & servos nostros conditio nostra melior fieri potest;

est, deterior non item, *l. Melior, 133. de R.I.* Quia tamen naturalis æquitas, quã spectat Prætor. *l. 1. ff. de pact.* est, ut à quo quis commodum habet, ejus etiam factum præstet maxime in commerciis & negotiationibus. Prætor hanc æquitatem & utilitatem publicam secutus, has actiones introduxit, *l. 1. de exercit. act. l. 1. ff. de instit. act.* Id tantum notandum, mandatum proprie dici liberorum, ut iustus servorum aut filiorum, servus olim similius, *l. In suis, 11. de lib. & post.*

§. Eadem ratione.

Quemadmodum in *C. lib. 4. sub eod. tit. ita* & hic sub eodem §. duæ conjunctim exponuntur actiones, Exercitoria & Institoria. Sunt enim inter se simillimæ: illa negotiationis maritimæ, hæc terrestris. Nam ut magister navi, ita Institutor Tabernæ præponitur. Differunt tamē primum in nomine, quod Exercitoria ab eo qui præponit, Institoria ab eo qui præponitur, appelletur aut nomen habeat. Deinde in aliis duobus *l. 1. §. magistrum, 2. §. si navi, 19. & §. quinquam, 23. ff. de exercit. act. l. 1. Et ita. 3. §. si filius, 3. ff. de naut. cap. stabul.*

Eadem ratione.] Scilicet ea, quia qui ita contrahit &c. id est, quia qui cum magistro navis vel cum Institutore contrahit, cum eo ipso, qui illos præposuit, contrahere videtur. Nam, ut ait Ulp. qui magistrum navi præponit, contrahi cum eo permittit, *l. 1. §. 1. §. Licet, 20. de exercit. act.* Alioqui si tabernæ quis aliquem præponat, & cum eo contrahi prohibeat, hic ita præpositus non Institutor erit, sed custos tabernæ, *l. Sed si pupillus, 11. §. sed si in totum, 6. ff. de instit. act.*

In solidum.] De Exercitoria *l. 1. §. Licet, 20. §. in potestate, 2. & §. ult. l. Ne in 2. & Nec, 3. l. Si servus, 7. ff. de exercit. act. l. 1. Habebat, 133. & l. seq. ff. de instit. act.* Nam ut sup. d. hæc tres actiones, Quod jussu, Exercitoria & Institoria, in eo conveniunt quod dentur in solidum: conveniunt & in eo, quod expressa voluntas, aut saltem evidens domini hic sit necessaria, *d. l. 1. §. Licet, 20. ff. de exercit. act.*

Cum quis servum suum.] Idem est si alienum. Nam nihil interest ejus sit conditionis magister, servus an liber, masculus an fœmina, alienus sit servus, an suus sive proprius Exercitoris? *l. 1. ff. de exercit. act. l. Si eum, 8. ff. h. ut.*

Et quid cum eo.] Quasi diceret, Exercitor hac actione tenetur, non ex omni causa, sed ejus tantum rei nomine, cui præpositus fuerit magister: Ut si præpositus sit ad hoc solum ut exigat vecturas, non ut locet, non tenebitur Exercitor, si magister navem locaverit. Sicut si præpositus sit tantum frumento emendo & is emat vinum, non tenebitur Exercitor seu is qui præposuit, quod diligenter explicat Ulpian *l. 1. §. non autem, 7. ff. de exercit. act.* Quare diligenter spectanda est lex præpositionis tam in Exercitoria quam

quam in Institoria. De Exercitoria hîc & in d. §. non autem, 7. l. ult. ff. cod. de Institoria, *hîs verb. infr. & quid cum eo*, cuius rei causa fuit præpositus. Nam ut vulgo dicitur, Lex sive conventio dat formam contractui, l. 1. §. si convenit, 6. ff. de positi.

Ideo autem Exercitoria.] Duo verba breviter hîc sunt exponenda: Exercitor & magister navis: Est autem Exercitor is, ad quem quotidianus navis quæstus pertinet, ut hîc, sive ut Ulpian. definit, Exercitorem eum dicimus, ad quem obventiones & reditus navis omnis perveniunt, sive is dominus sit navis sive eam conduxerit, cuius generis hodie maxime in Oceano & in mari sunt usui vel in usu. Ubi interdum duas mercator aut plures habet onerarias naves, quas in varias orbis partes dimittit, præpositis eis magistris. Nam Magister navis is dicitur, cui totius navis cura mandata est, l. 1. §. 1. ff. de exercit. act. qui eleganter à Græcis *πλοῦς* dicitur, ut pulchrè Cujac. tract. ad Afric. §. ad l. ult. de exercit. act.

Cuilibet negotiationi.] Ut frumento coemendo, ut pecuniis fœnerandis, ut emendis equis, mancipiis, l. Institutor. 3. & 2. l. seqq. ff. de Instit. act. propriè tamen Institutor ad tabernam pertinet.

Servum suum.] Idem & hîc quod prius, id est, ut nihil referat cuius sit conditionis Institutor, liber an servus, an fœmina, puer an adultus, l. 1. & 2. l. seqq. ff. de instit. act.

Et quid cum eo.] Id jam sup. explicatum, legem sive conditionem præpositionis cautè & diligenter inspiciendam esse, l. Cuicunq; 5. §. nō tamen, 11. l. pen. & l. Sed si pupillus, 11. §. conditio. 5. ff. de Instit. act. l. Institutoria. 3. Cod. eod.

Ideo autem Institoria.] Institutor ab instando, quod negotio gerendo instet, appellatus est, ut ait Ulp. l. Institutor. 3. de Institoria act. Est autem Institutor is, qui tabernæ locove ad emendum vendendumve præponitur, quiq; sine loco ad eundem actum præponitur, l. Institutor. 18. de Institoria. act.

Istas tamen duas.] Ait Imper. has duas actiones, Exercitoriam & Institutoriam, dari contra dominum, sive præpositus sit servus sive liber homo, sive sit servus proprius, sive alienus, l. 1. §. cuius. 4. §. parvi, 16. §. licet, 20. §. in potestate, 21. ff. de exercit. act. l. 1. & l. sed & si quis, 7. §. 1. ff. de Instit. act. & sive liberi homines aut servi alieni bona fide nobis serviant, sive mala fide, quasi dicat aliud esse in aliis actionibus, & certè in actione Tributoria, de qua mox aliud receptum est. Nam ea non habet locum in liberis aut servis alienis mala fide servantibus l. 1. in fin. & 2. l. seqq. de tribut. act. Differt quoque ab his duabus, actionibus eadem Tributoria, quod hæc locum habeant, si præpositus sit servus vel navi vel tabernæ: tributoria, si non sit præpositus, sed sua sponte negotietur domino tamen sciente, l. 1. ff. de tribut. act.

Scilicet quia eadem.] Id est, sive servus sive liber homo præponatur, eadem erit æquitas, ut is qui præposuit teneatur. Æquitas autem si-

ve ra-

veratio exposita est supra, quia qui ita contrahit, fidem domini sequi videtur.

§. Introduxit & aliam.

HÆc actio Tributaria ab effectu nomen habet, id est, à tributione sive distributione mercium peculiarium inter Creditores facienda, *l. Procuratoris, §. §. ult. ff. de tribut. act.* Hæc autem à prioribus Exercitoria & Institoria plurimum differt. Nam Institoria, cui Tributaria est per similes, locum habet in merce dominica, hæc in merce peculiari, de quo mox. Deinde Institoria datur ob contractum Institoris, id est, præpositi tabernæ, hæc ob contractum non præpositi *ut sup. d.* sed negotiantis in sua sive peculiari merce. Præterea illa est in solidum, hæc mercedem partitur inter Creditores, *de quo item inf.*

Namq; si servus.] Vel etiam liber homo, modò bona fide serviat. *l. 1. in fine & 2. seqq. ff. de tribut. act.*

In peculiari merce.] Hæc præcipua est differentia Institoria & Tributaria, quod illa est in merce dominica; hæc in pupillari, *l. 1. & l. Procuratoris, §. §. mercis, 4. ff. de tribut. act. l. Sed si pupillus, 11. §. si Institoria, 7. ff. de Institor. act.* Merx autem dominica est, quæ non est in peculio servi, cujusq; omnis quæstus ad dominum pertinet. Peculiaris contra, quæ est in peculio servi, & cujus quæstus ad ipsum servum omnis pertinet.

Sciente domino.] Scientia quidem domini hîc quoq; requiritur, *l. 1. in pr. & §. scientiam, 3. ff. de tribut. act.* Quare Ignorantes hac actione non tenentur; ut furiosi aut pupilli, *l. Sed si, 3. §. si servus, 1. & 2. ll. seqq. ff. de tribut. act.* Requiritur quoq; scientia in duabus posterioribus actionibus Exercitoria & Institoria, sed dissimiliter. Nam in illis scientia expressa est voluntas, ac evidens præpositio requiritur. In hac Tributaria permissio tantum sive patientia sufficit, *l. 1. §. Luer. 20. & l. Si servus, 6. ff. de exercit. act. & d. §. scientiam*, quæ insignis differentia inter has actiones pulchrè explicatur à Detlevio Langebeckio *lib. annot. cap. 22.*

Ita Prætor jus dicit.] Usus sive effectus hujus actionis hîc exponitur & quidem duplex: Prior his verbis, ut quicquid in his mercibus erit, &c. id est ut merces peculiares inter Creditores servi pro rata parte distribuantur. Alter usus his verbis & quia ipsi domino distributionem permittit, si quis ex Creditoribus quærat (sic enim legendum ex libris mansit.) id est, ut si distributio iniquè sit facta, corrigatur: breviter duplex est usus, divisio & correctio iniquæ distributionis.

Et quia ipsi domino.] Prætor domino permittit distributionem mercium, permittit, inquam, non præcipit, vel injungit. Nam potest eam dominus recusare, & tunc ad distributionem faciendam arbiter datur à Prætor, *l. Pro-*

Vuu

CHY

curatoris. §. §. ult. & 2. ll. seqq. ff. de tributor. act. Ex his notandū, actionem tributariam dari Creditorib. adversus dominū duab. de causis, vel ad distributionem, si dominus merces solus retinere velit, vel saltem pro modo debiti, vel ob distributionem iniquam à domino factā dolo malo, *l. Sed si. 3 §. pen. & ult. l. si pupillus. 4. & seq. l. illud. 7. & seq. ff. de tribut. act.*

§. Præterea introducta est.

DUæ actiones hîc exponuntur, de Peculio & de in Rem verso. Nam hæ duæ actiones à priorib. quatuor differunt in eo maximè, quod illæ quatuor dentur ex negotio, voluntate aut jussu domini gesto; hæ duæ ex negotio sine voluntate sive expressa sive tacita & permissiva. Nā hæ tria: velle, scire & ignorare, hîc diligenter sunt distinguenda: jussus & volūtas est in tribus priorib. Scientia, id est, patientia est in tributaria. Ignorantia est in his duabus de peculio & de in rem verso, *l. 1. §. Licet. 20. & l. si servus. 6. §. si communis servus, de Exercit. act. l. Aliquando. 11. De tribut. act.* quin etiam actio de in rem verso est quasi appendix & adjectio actionis de peculio, de quo mox in vers. licet enim una sit actio.

Est actio de peculio] Hæc actio inter has sex est omnium celeberrima & de ea est tit. insignis *ff. de peculio*. Dicitur autem actio de Peculio: quia dominus hac convenitur tantum de Peculio, id est, ut creditorib. servi præster eatenus, quatenus est in peculio, & non ulterius, cum in aliis actionib. etiam dominus ultra peculium teneatur, excepta tributaria, in qua ne peculii quidem totius ratio habetur, sed ejus tantum, quo servus negotiatus est, unde hæc velut contraria opponuntur: In solidum & peculiotenus.

In rem autem domini] Actio de in rem verso est Prætoriana actio, qua dominus ex negotio servi sine voluntate sua gesto ad id tenetur, qui in rem ejus est versum. Quare diligenter exponitur, quid sit in rem versum esse, & quid eo intelligatur, de quo ita breviter definiendum. Id in rem versum intelligi, quod vel necessariò, vel utiliter impensum, & bono domini fuerit acceptum, idq; plurimis exemplis explicatur in *l. Quod si. 3 & 9. ll. seqq. ff. de in rem verso*. Quod si ad voluptatem tantum impenderit aliquid servus, non erit in rem versum, *d. l. 3. §. Sed si, mutua. 4. ff. h. tit.* Si tamen volente domino & ad luxuriæ materiam servus aliquid emerit, unguenta forte &c. ad in rem versum pertinebit, *d. l. 3. §. Nec non. 6. ff. d. r. voluptuaria* non item, nisi volente domino facta.

Quicquid necessario.] Vel utiliter, *l. Sires. §. §. quod servus, 2 ff. de in rem verso*. ut modò dictum.

Licet enim una sit] Id quia paulò obscurius est, ita est accipiendum, actione de in rem verso dupliciter agi. Nam vel agitur actione de Peculio, adjecta clausula actionis de in rem verso, & tum una eademque est actio de in rem

In rem verso & de peculio. Est enim tum actio de in rem verso actionis de peculio appendix & adjectio, *l. Qui. 2. & l. Filiusfam. 19. ff. de in rem verso. l. Venditor. 2. § apud Iulianum. 12. ff. de hered. vel act. vend.* Vel agitur actione de in rem separatim verso, sine actione de peculio, & tum hæ actiones non sunt una, sed duæ distinctæ actiones: sunt enim certi casus quibus necesse sit ita separatim intendere hanc actionem de in rem verso, ut exponitur latè in *l. 1. ff. de in rem verso. Videatur l. Si res. 5. § quod servus. 2. ff. eod.*

Cum autem quæritur] Quemadmodum ad actionem de in rem verso huius verbi, *in rem versum*, ita & in actione de Peculio, huius verbi *peculium* interjectio ac definitio maximè est necessaria. Estigitur Peculium, quod servus permissu domini separatim à rationib. dominicis habet, deducto inde si quid domino debetur, *l. Depositi. 5. in fin. & 2. ff. de pecul. ff. de pecul.* Quæ definitionis ultima clausula, deducto inde &c. maximi est momenti, ut intelligatur quantum sit in peculio. Est hic locus qui appellatur Deductionis insignis in hoc tractatu, de quo latè explicatur in *l. Sed si damnum. 9. §. peculium autem. 2. & seqq. l. Si vero. 10. & 19. ff. de peculio.*

Ante deducitur quicquid] Nam cum de deductione quæritur, hæc definitio seu regula tenenda est: Peculium deducto eo, quod domino debetur, computandum esse. Ratio sive causa huius Regule sive deductionis hæc est: quia non sit verisimile dominum servo id cedere in peculio, quod sibi debetur, ut ait *l. Si servus. 17. ff. de peculio.*

Eiusque in potestate] Hæc Clausula definitioni adjecta fuit à Servio, definitio hæc erat: Deducto quod Domino debetur, adjecit Servius, sive qui in potestate est domini, *d. l. Sed si. 9. §. peculium autem. 2. l. Si peculium. 6. ff. de pecul. legat.*

Aliquando tamen] Ejus quod modo dictum est, Id quod debetur ei qui in eadè est potestate, exceptio hic adfertur, de qua in *l. Si servus. 17. l. Deposuit. 38. §. Stichus. 2. ff. de pecul. l. Stichus. 16. ff. de pecul. leg.* Puta si is cui debetur, sit in peculio ejus cui debet, verbi gratia: Dominus duos habet servos, ordinariū, alterum vicarium. Nam Ordinarii dicuntur servi, qui alios sub se habent; qui ordinarijs subiecti Vicarii dicuntur, *l. Servo. 15. ff. de peculio leg. l. Si servus. 17. & 2. ff. de pecul.* Et eleganter Horat. in sermon. sive Vicarius est qui servo paret ut mos vester ait, sive conservus ait. Vicarius autem est in peculio ordinarii, non contra, ut præclare Cujac. explicat *tract. 8. ad Affric.* Nunc pone ordinariū peculium esse 100. aureorū in quo contineatur & Vicarius. Deinde pone ordinariū debere 50. vicario & 100. Titio. Hic Titius si ea 100. petat à domino actione de peculio ea obtinebit, nec poterit deducere domino 50. debita vicario. id est, quæ habet in potestate. Ratio huius exceptionis eleganter à Theoph. hic exponitur; quia Vicarius cum peculium ordinarii augeat, minuire non debet: Est enim absurdum, ut in eadem causa

Vun 2

diverso

diverso quis jure censeatur & nunc simul & augeat & minuat peculium, &
Rerum mixtura, 30 ff. de usurp. et usucap.

§. Caterum dubium.

DE electione & usu harum actionum hic explicatur. Nam ut ait Imp. ei cui hæ quatuor actiones quod Jussu, Exercitoria, Institoria & Tributaria dantur, etiam reliquas duas de Peculio, & de in rem verso dari, ut electio detur ei, velitne uti ea quod jussu, an de peculio? Et sic de cæteris, sed ut longè utilius esse ait, uti ea quod jussu, quàm de peculio vel in rem verso, tum quia quod jussu persequitur in solidum; de peculio & de in rem verso non item: tum quia difficile est probare vel quantitatem peculii, vel in rem versum esse, l. Si res, 5. §. quod servus, 2. ff. de in rem vers. l. Quod in herede, 9. ff. de tribut. act. Quod ad ea, quod jussu diximus, idem obtinuit & de exercitoria & institoria: Verum in tributaria interdum utilius est agi de peculio aut de in rem verso, interdum & de Tributaria, ut eleganter ipse exponit Imp. in §. is quoq; & IC. in d. l. quod in herede, 9. & l. Aliquando, 11 ff. de tribut. act.

§. Quæ diximus.

ID dictum & sup. init. tit. in verb. Et quia sive cum servis, &c. nimirum sub hoc tit. quædam explicari, quæ sunt communia servorum & filiorum fam. de quibus hæcenus; quædam, quæ sint propria filiorum fam. de quibus infr. in §. illud, 7. Sunt & alia in quibus differunt servi à filiis, quod idè & sup. d.

§. Illud propriè servatur.

DESC. Macedoniano duo hic exponuntur, sententia ejus & ratio sive causa: nos addamus item duo. De origine & de verbis ejus. Quod ad originem attinet, reperio tria hæc de re, id est, de circumvètionè adolescentum jure cauta esse. I. Lex Latoria, qua ut scribit Cic. lib. 3. offic. circumscriptio adolescentum vindicabatur, eamq; vocat Plautus in Pseudolo quinam vicenariam. II. Claudius Imp. teste Tacito lib. 3. Annal. legelata creditorum sevitiæ coercuit, ne in mortem parentum pecunias filiis fam. fœnori darent. III. Idem constituit Imp. Vespasianus, de quo item Suetonius auctor Senatui fuit decernendi, ut quæ se alieno servo junxisset, ancilla haberetur, neve à filio fam. fœneratoribus exigendi crediti jus unquam esset, hoc est ne post patris quidem mortem. Quibus verbis Suetonii hoc SC. Macedonianum intelligi videtur; quod nomen habet non à filio fam. mutuum accipiente, ut putat Theoph. sed à fœneratore Macedone mutuum dante, ut scribit Ulp. in l. 1. ff. ad SC. Macedon. Verba autem hujus SCri. Macedon. extant in d. l.

in d. l. 1. Sententia hic exponitur his verbis: Prohibuit mutuas pecunias & breviter hæc, ne filiofam. pecunia mutuo detur.

Mutuas pecunias.] In ipso Scto. Mutuam pecuniam. Recte autem pecuniam puta numeratam. Nam de nummis tantum agit SC. non de aliis rebus mutuo quoq; dare solitis, ut mutuo vino, oleo, frumento &c. Nam ut ait Ulp. pecunie datio pernitiosa parētibus eorum visa est, *l. Si quis. 3. ff. ad SC. Macedon.* nisi mutuum aliarum rerum fiat in fraudem Scti, *l. Item, si filiusfam. 7. §. mutus. 3. d. tit.* ut si frumentum detur mutuo, ut eo distracto pecunia seu pretio utatur filiusfam. Recte quoque mutuans, ut intelligatur, mutui tantum contractum prohiberi; alios contractus, locationem, emptionem, &c. non item, nisi rursus & id quoq; fiat in fraudem, ut ait *d. l. Si quis. 3. §. is autem. 3.*

Eis qui in potestate.] In Scto agitur de filiofam. sed quod de filiofam. verbis Scti expressum fuit, id interpretatione prudentum porrectum est ad filiosfam. ad nepotem & neptem, &c. *l. Sed si paterfamil. 9. l. Filium. 14. ff. ad SC. Macedon.* Quare hic recte generaliter: his qui in potestate parentis sunt.

Et ei qui crediderit denegatur.] Hæc duo dare actionem & denegare actionem verba sunt in edicto prætoris, & jure nostro usitatissima, de quibus latius explicabimus ad *l. Qui vetante. 102. ff. de R. I.* ubi demonstrabimus, dari actionem ei, cui illa competit ipso jure, quomodo & hic, ut & in tractatu de jurejur. hæc phrasis accipi debet, *l. Ait Prætor. 7. ff. de jurejurando.*

Sive adhuc in.] Ita & ipsum Sctum loquitur, *l. 1. ff. eod.* Et recte sive morte parentis &c. Nam in his mutationibus maxime spectatur mors patris, de quo *infr. vers. quæ ideo Sct.*

Quam adversus.] His verbis, ut & illis *tam adversum ipsum filium, &c.* indicat Imp. cui detur exceptio hujus Scti, puta non tantum ipsi filiofam. sed etiam patri ejus *d. l. Item si. 7. §. quanquam. 10. ff. eod.* Imò etiam heredi ejus & fideiussori, *l. Sed si. 9. §. non solum. 3. ff. eod.*

Quæ ideo Senatus.] Ratio & causa Scti, quia hæc mutuatio facit, ut liberi parentum vitæ insidiantur, puta ut iis mortuis facti heredes mutuum reddant, sive ere alieno se liberent, *l. 1. & l. Si quis. 3. §. is autem. 3. ff. eod.* Et pulchre Cicero. *pro sex. Roscio:* Luxuries, inquit, hominem & æris alieni magnitudo, & indomitæ animi cupiditates ad hoc scelus impulerunt. *Et Iuven. Satyr. 30. Eunus promittere patris, Nec volo nec possum:*

§. Illud in summa:

QUod hic ait Imperat. diligenter notandum est de tribus actionibus: Quod jussu, Exercitoria & Institoria, eos qui iis actionibus teneantur, non iis tantum, sed etiam conditione teneri, *l. Si Institorem. 29.*

V u u 3,

ff. de:

ff. de reb. cred. l. Si quis mancipiis, 17. in pr. & §. ult. ff. de instir. act. l. ult. ff. Quod in §. ult. ff. pro soc. Id est, dominium posse conveniri non tantum actione quod iussu, sed etiam conditione, id est, ea actione, quæ ex negotio cum servo gesto directa nascitur, ut servus iussu domini emit æquam, unde nascitur actio directa Empti & Venditi. Itaq; dominus tenetur venditori ex actione quod iussu, & actione ex vendito, idemque de aliis dicendum.

§. Illud in summa.

A It Imp. eos qui his tribus actionibus Quod iussu, Exercitoria & Institoria tenentur, conditione quoq; posse conveniri, *l. Si institor, 29. ff. de reb. cred. l. Si quis mancipiis, 17. in pr. & §. ult. ff. de instir. act.* quod, ut supra exposuimus, ita est intelligendum, posse illos non tantum his actionibus, quæ sunt accessorie potius, sed etiam ipsas directas actionibus teneri, verbi gratia, ut pater sive dominus teneatur non tantum actione quod iussu, sed etiam actione directa ex Mutuo, ex Empto. Non verò ita accipi debet, ut alii hunc locum interpretantur, ut scilicet dominus teneatur non solum Institoria actione, sed etiam actione Institoria ex mutuo, ex commodato, empto & deposito. Id enim sciendum, sex has actiones non esse principales, sed accessorias, ut sit actio institoria ex empto, deposito. Sic actio depositi de peculio, actio commodati de peculio, ex causa Commodati, Depositum Empti, Negotiorum gestorum, &c. id est, actionum harum nomina non esse propria, sed appellativa, ut Grammatici loquuntur, *l. Cuiusq; §. non tamen, 11. de instir. act. l. Depositum §. & l. Aedii, 23. de pecul. l. Lucius, 27. ff. de positi, l. Si servi, 42. ff. de negot. gest.* quæ aliorum interpretatio perspicue refellitur his verbis: *Directò quoq; &c.*

De Noxalibus Actionibus. Tit. VIII.

H Uic tit. respondet *ff. de noxalib. action.* ad quem pertinet quoq; *tit. ff. de ex noxal. causa agat. quem ad. caus. & tit. C. de furt. & serv. fugit. & tit. C. de noxal. act.* Ratio ordinis exposita est *sup. in tit. tit.* Ratio autem ordinis *ff. & C.* hæc est, id est, cur in iis locis *tit. de noxal. act.* subsequatur tit. ad legem Aquilæ, quia uterq; titulus est de damno, sed ille de L. Aquilia est de certo damno, hic de omni, id est, ex quolibet servi delicto.

Ex maleficiis servorum.] Rectè ex maleficiis, id est, privatis delictis, de quo verbo *d. sup. ad tit. de obl. quæ ex delicto nasc.* Nam ex criminibus, id est, publicis iudiciis vel delictis, non domini servorum nomine, sed ipsi tenentur, *l. Sive, 3. & seq. in fin. C. de noxal. act. l. Quid sit fugitivus, 17 §. quod ajunt, 17. ff. de ad lit. edict.* Quod autem de maleficiis hæc dicitur, idem locum habet in iis quoq; quæ speciem maleficii habent, ut est dolus malus, *l. Si quis affirmavit, 9. §. et si servum. 4. ff. de dolo malo.*

Servo.

Servorum.] Non verò filiorumfam. ut nunc utimur, de quo in §. *vetere*, *infr. hoc tit.* Non tantum autem servorum, sed etiam animalium, quorum tamen, quia propriè nullum est maleficium, actiones potius de pauperie dicuntur, etsi generaliter Noxales quoque dici solent, *De quo infr. init. tit. prox.*

Veluti si furtum.] Sunt quatuor species maleficiorum, Furtum, Rapina, Damnum & Injuria, de quibus *sup. d. tit. de oblig. quæ ex delicto* & 3. *tit. seqq.*

Noxales actiones proditæ.] Id est, introductæ, partim legib. partim Edicto Prætoris, de quo *infr. § sunt autem.*

Quibus domino dato.] Definitio hinc indicatur, Ut noxalis actio sit actio in personam ex maleficio servi, qua permittitur domino aut litis estimationem sufferre, aut ipsum hominem noxæ dedere.

Permittitur.] Edicto Prætoris & sententia Judicis. Nam in his actionibus Judex id observare debet, ut utrumq; sententia complectatur. Estimationem damni & noxæ deditionem, de quo §. 1. *infr. de officio Judicis.*

§. Noxæ autem est.

DE hac distinctione & Explicatione verborum multicertant. Nam olim eam reprehendit Vallalib. 6. cap. 36. Contra eam tuetur Alciat. lib. 4. de *V. sig.* Rursus Vallam tuentur Floridus Sabinus, Hotom. Justinianum, Donellus & Contius hinc. Puto rem breviter & ita verè explicari posse. Nam reperio noxam duo significare, culpam sive maleficium, & pœnam ejus sive damnum. De priore testatur Festus & omnes fere scribunt, noxam idem valere quod peccatum sive culpam, atque ita in his quoque actionibus accipiendum est, ut indicat IC. l. 1. ff. de *noxal. act.* sive hoc maleficium sit furtum sive damnum, injuria, &c. & ita quoque in 12. Tab. pro damno positum est, ut notat Festus ex Servio Jurisconsulto interprete 12. & Cajus in l. *Plebs*, 238. §. *ult. ff. de V. sign.* II. noxam pro pœna sive supplicio interdum poni testatur Vetus Glossarium, in quo noxatio & noxa vertitur, *Grecè ἐν δόλῳ* pœna. Unde & noxæ dedere sive dare, id est, ad supplicium sive pœnam, l. *Si in re communi*, 19. §. *ultim. ff. de noxal. action. l. 1. §. cum arietes*, 11. ff. *si quadrupes paup. sec. dicatur*. Quanquam fortassis rectius vetus hæc phrasia noxæ dedere ex priore notione accipienda videtur, ut sit noxæ, id est, propter noxam omisso verbo, causa sive gratia, antiquo more, de quo *Anton. August. & Brissou.* Respondet autem huic verbo Noxæ, alterum ei simillimum verbum fraudis, quod item duo valet, peccatum & pœnam, ut explicat Ulpian. *sub tit. de Aedil. Edicto.* Tertia noxæ significatio, quæ hinc in textu adfertur, est inaudita ut & distinctio inter noxam & noxiam, nec quicquam adfert præter convitia Contius hinc

Differentia

Differentia autem inter noxam & noxiam nulla mihi videtur alia, quam quod noxia Poëtis maxime Comicis, noxa aliis sit usitatio, ut & gratis, dicunt comici pro gratis: argumento est verbum Noxalis; Nam noxialis præter Prudentium non valde latinum Poetam nemo utitur.

§. Summa autem ratione.

DE origine & causa noxalium actionum hic & in §. *sunt autem*, exponitur. Causa igitur hæc est: Nam, inquit Imper. erat iniquum &c. Duo autem hic sunt considerata, id est, Cur dominus teneatur ex maleficio servi, cum tamen delicta sint personalia, ut & pœna, l. *Si pœna*, 20. ff. *de pœnis*, l. *Servus*, 20. ff. *de obligat. & act.* Quia tamē hic agitur nō de pœna corporis, ut in publicis delictis, sed de pœnis pecuniariis, meritō tenetur dominus, ad quem omne servi peculium pertinet, & est Regula juris: Ex qua persona quis lucrum capit, ejus factum præstare debet, l. *Ex qua*, 149. ff. *de R. I.* II. Dominum non teneri ex maleficio servi in solidum, nisi velit, id est, nisi servum retineat, nam noxæ deditio liberatur: Ratio ejus est, quia iniquum, &c. id est, servi ut & filiis fam. rem nostram meliorem non deteriore reddere debent, l. *Melior*, 133. *de R. I.* l. *Si servus*, 61 §. *quod vero*, 5. ff. *de furt.* l. *Filius fam.*, 22. ff. *de solut.* Quare iniquum sit, si dominus ex servo plus damni quam lucri capiat, & in plus teneatur quam servulus valeat, l. *Quod favore*, 6. *C. de legib.* quod mox explicabitur in d. §. *sunt autem*.

§. Dominus noxali.

QUOD hic de servo, id de homine libero scribit Papin. in *fragm. vet. lictorum tit. 2.* per liberum hominem noxæ debitum, si tantum adquisitum sit, quantum damnum dedit, manumittere cogendus est à Prætorē, qui noxæ deditum accepit Nam & olim liber homo noxæ dedi poterat, de quo in §. *ult. hic infr.* Sunt enim hi duo loci ut singulares notandi, ut monet & Cujac. lib. 13. *obs. c. 9.*

Liberatur.] A litis æstimatione præstandi.

Nec minus.] Ratio est, quia dominus noxæ dedendo dominium servi à se abalienat, adeo ut hic servus, si ei cui noxæ deditus est, postea æstimationem litis solvat, ab eo liberetur, nec recadat in prioris domini potestatem, sed liber fiat, & hoc est quod ait: si autem damnum.

Invito domino manumittitur.] Notandus hic casus, quo servus fit liber invito domino. Ratio est, quia hic posterior dominus jam ab initio malit litis æstimationem, quam ipsum servum: quare eam vel postea consecutus merito servum dimittere debet. Sunt & alii quidam casus quibus servus invito domino manumittitur, ut d. §. *ult. sup.* De his quis suæ vel alieni juris.

§. Sunt

§. Sunt autem constituta.

ORigo & divisio harum actionum, quod ex vel legibus, vel ex Edicto prætoris oriantur; Legitimæ sunt duæ, Furti & Damni injuriæ: Prætoriarum item duæ, injuriarum & rapinæ, l. 2. & 2. ff. cod.

Lege duodecim tabul. Scilicet nec manifesti; Nam furti manifesti actio hodiè est Prætoria, ut d. sup. §. penna manifesti. §. de obl. quæ ex del. l. ult. C. de noxal. act. & late Cons. lib. 1. subsec. lect. jur. cap. 2. Et videtur de hac noxali actione furti propria lex fuisse in 12. tab. ut indicat Festus in verbo noxa, & I. C. Ulpian in l. si servus. 2. ff. cod. ubi lex principium adducere videtur hoc: si servus furtum faxit, noxamve nocuit. Notandum autem has actiones noxales non esse proprias, id est, directas, sed appellativas sive accessorias. Nam actio furti est directa, quæ fit noxalis furto, si servus meus furtum faciat Titio, unde & sæpè dicitur actio noxalis furti, noxalis injuriæ, &c. l. si in re, 19. & l. Et generaliter 28. §. b. t. l. Cum servus, 16. ff. ad exhib. nd. l. ult. C. de furt. quemadmodum & de prioribus sex actionibus dictum est in §. ult. tit. prox.

§. Omnis autem.

EXponit Imp. contra quos detur noxalis actio, & ait contra eum dari, qui servum habet in potestate eo tempore, quo movetur ipsa actio, nõ quo noxa est commissa, cujus rei ratio hæc est: quia noxa caput sequitur, id est actio noxalis est ambulatoria: & transit cum servo sive capite noxio ut hic & l. Quod dicitur, 18. ff. de furt. l. Qui ex pluribus. 20. & ult. ff. de noxal. act. l. 5. §. si apud servum, 18. ff. de positi.

A. si manumissus fuerit. Idem ait l. Licet. 4. C. an servus pro suo fact. & l. quod ab alio, 15. ff. de condit. furr. l. Servi. 14. ff. de obl. & act. Ratio autem, cur servus ipse jam teneatur directio, ut si furtum fecerit, actione furti: si rapuit, vi bonorum raptorum, &c. si injuriam commisit, actione injuriarum: quia cum libero jam homine judicium jam esse incipit. Est igitur hic casus, quo actio ante noxalis convertitur in directam, huic contrarius est, quo directa convertitur in noxalem, in ver. Ex diverso quoq. &c. Huc autem pertinet quod sup. dictum actiones non esse directas, sed directarum adjecticias seu accessorias, ut actio furti noxalis, &c. Obstat huic loco quod dicitur in §. si servus, versic. i. deoq. Nam hic dicitur servum manumissum teneri noxæ antea in servitute factæ, quod negatur in d. vers. i. deoq. Dicendum verum esse, quod est in d. vers. i. deoq., plerumq. interdum tamen, puta si servus rem furatus, postea manumissus eam adhuc retineat, tenetur ob furtum antea commissum, quia rem liber retinens, denuo furtum commississe videatur, l. l. C. an servus pro, &c.

X x x

§. Si

§. Si servus.

DUO casus hic exponuntur quibus actio noxalis vel nulla est ab initio vel postea extinguitur. Nulla est, si meus mihi servus noxam committat, extinguitur si alienus, isque postea meus fiat.

Actio nulla nascitur.] *l. 1. C. de nox. al. act. & l. ult. Cod. an servus pro suo facto.*

Namque inter dominum,] Idem est inter patrem & filium, *l. Lis. 4. & l. Si à me, 11. ff. de judic. l. Servi. 17. ff. de furt.* Ratio est duplex, tum quia nemo adversus se actionē habere potest, *l. Ne cum filiofam 16 ff. de furt.* Tum quia actio non est necessaria ei, qui ipse statuere in servum aut filium potest, *d. l. Servi. 17.*

Ideoque et si.] Ait actionem ab initio nullam, postea non confirmari. Nam *d. est sup.* noxalem actionem semel natam esse ambulatoriam sive sequi caput; sed non nata, sequi non potest, ut ait *l. Quod dicitur. 18 ff. de furt.* Huc autem pertinet *d. 1. C. An servus pro suo facto,* &c. ubi generaliter definitur non teneri servum manumissum de cōtractu sive maleficio in servitute commissō, de qua jam supra.

Unde si alienus] Hic est alter casus priori ferè contrarius. Nam ille est de servo proprio, hic de alieno: Illo casu actio ab initio est nulla; hoc est valida, sed posterius extinguitur, de quo casu in *l. Si alienus, 37 ff. de nox. al. act.* idemq; locum habet in *filiofam. d. l. Si à me, 11. ff. de judic.*

Interdicitur actio.] Aut legendum, Intercidit, aut verbum Interdicitur satis novè ita accipiendū: in *d. l. 37. unde hic locus sumptus est,* id est extinguitur, ut est apud Theoph. in græco.

Quia in eum casum.] Hæc ratio pendet ex Regula Juris, qua multa extinguuntur si in eum casum veniant à quo incipere non possunt, de quo *d. in §. ex contrario, 14 sup. de leg. & explicabimus latius ad l. In ambiguis, 85. §. 1. ff. de R. l.*

Ideoque licet exierit.] Ait noxalem actionem initio validam, postea extinctam, rursus non restitui. Nam est Reg. juris actionem semel extinctā non restitui, *l. Qui res. 98. §. aream, 8. ff. de solut.*

Quemadmodum si dominus] Quod modò de actione domini in servum, id jam de actione servi in dominum, ut si servo furtum fecerit dominus, dicitur. Nam contrariorum eadem est ratio, argumen-

to §. 1. sup. de his qui sui vel alieni
juri.

§. Sed

§ Sed veteres.

Sententia est, actiones noxales olim etiam in filiisfam. locum habuisse, hodiè tantum in servis locum habere. Et duplex ratio redditur novi juris, tum quia humanitas ipsa & maxime verecundia in feminis id postulet, tum quia non opus sit noxæ deditione. Nam ipse qui nocuit filius fã, ut liber homo conveniri potest, quod in servo aliter est receptum.

Sed veteres quidem.] De hoc veteri jure liberorum hominum noxæ deditorum, extat locus Papin. in libell. de fragm. vet. lictorum, tit. 2. & ejus vestigium in l. Quod & lex. 3. § Si eum. 4. Vers. proinde, ff. de lib. hom. exhib.

Nova autem.] Hic notandum, jus vetus de noxæ deditione liberorum de consuetudine abolitum esse.

Cum apud veteres.] Ait filiosfam. tam ex contractibus quàm ex delictis suis obligari, & actione conveniri ipsos posse, l. Tam ex contractibus. § 7. ff. de judic. l. Filiusfam. § 9. ff. de obl. & act. l. Noxali. 33. & 2. seqq. ff. de noxal. act.

Si quadrupes pauperiem fecisse dicatur. Titulus I X.

De ordine d. c. si p. Nam priore tit. Noxales actiones servorum, hic quadrupedum nomine competentes explicantur.

Si quadrupes.] L. 12. T. b. ex qua hæc actio est orta, verbum Quadrupedis habebat: quare hæc actio propriè & directè est de noxa Quadrupedis: Utilis tamen datur, si bipes damnum dederit, l. Hæc actio. 4. ff. eod.

Animalium nomine.] De damno servorum sup. de damno animalium hic: quid, dicet aliquis, De damno aliarum rerum anima carentium, ut si domus vicini ruina meæ noceat? De iis rebus anima carentibus ita pulchre Ulpian. l. Prætor ait, 7. § hoc Edictum, i. ff. de damno infec. Hoc, inquit, Edictum prospicit damno nondum facto, &c. Cum enim animalia quæ noxam commiserunt, non ultra nos soleant onerare, quàm ut noxæ ea dedamus, multò magis ea, quæ anima carent, ultra nos non debent onerare. Itaque de damno rerum anima carentium vel jam facto, est actio de dejectis. §. 1. sup. de obligat. quæ ex del. Vel de nondum facto non est actio, sed cautio damni infec. liqua quis sibi metuens prospiciat: De qua sub d. tit. De damno infec.

Si qua lascivia.] Nam aliud est, si alterius impulsu damnum dederint, aut si propter locum aut culpam ejus. qui præest, damnum detur, tum hæc actio cessabit, l. 1. §. Itaq. 4. vers. quod si propter, ff. eod. Nam his casibus & semper, si culpa vel mulionis, vel aurigæ aut custodis animal noceat, datur actio l. Aquilia, quæ ob culpam dari solet.

XXX A

No.

Noxalis actio.] Hæc actio propriè & specialiter dicitur. De pauperie, sed tamen pertinet ad genus noxalium actionum, l. 1. §. Noxæ. 14. ff. si quadrup. paup. sec. dicatur.

Lege 12. tab.] Fuit lex in 12. Tab. de noxa servorum, ut sup. d. fuit & de pauperie quadrupedum, ut hic ait Imp. & Ulp. l. 1. ff. eod. verba perierunt, videatur Balduin. & Hotom. in fragm. 12. tab.

Quæ animalia si noxæ.] Ut in noxa servorum, ita & hic dominus quadrupedis tenetur, vel ad æstimationem damni, vel ad noxæ deditionem. Ratio eadem est, quæ in servis, quia animalia nostra, quæ noxam committunt, non ultra nos onerare debent, quam ut noxæ dedantur. l. Prætor. tit. 7 §. hoc edictum. 1. ff. de damno infecto.

Ita lex 12. Tab.] Idem & Solon. teste Plut. & diu ante Moyses cavit.

Ut puta si equus.] Non sunt verba 12. Tab. sed exemplum continent ejus si quidem lascivia, &c.

Hæc autem actio.] Hoc pertinet ad illa verba, *Siquidem lascivia* &c. Nam vult Imp. hanc actionem tum deum locum habere, si animalia contra naturam id est, nimia ferocia noceant, & commota feritate, non si naturali: ut si ursus ejus naturalis sive genitalis est feritas, aut leo, &c. noceat, cessat hæc actio & datur alia ex Edil. Edicto, de qua in §. ult. hoc tit. Deinde, si animal non natura ferum, neq; per se commotum, sed ab alio incitatum noceat; ut si equus non per se commotus, sed vulnere incitatus noceat alteri, non datur hæc actio. sed L. Aquilæ.

Non potest quondam dominus.] Scilicet hac actione, sed si duxerit ursum per viam publicam & ursus fugiat ac fugiendo noceat, ne jam quidem tenebitur. Nam desit esse dominus, quia fera bestia in naturalem libertatem rediit, §. fera. 12. sup. de rerum divis.

Pauperies autem est damnum.] Notanda est verborum proprietas in jure inter Damnum, Injuriam & Pauperiem. Græci uno verbo vocant βλάβη, βλάβη. De damno injuria explicatur sub tit. de lege Aquil. & sub tit. de noxal. act. De pauperie monuit & Festus & Cap. in libello de Orthographia & Ulp. in l. 1. §. An Prætor. 3. ff. eod.

§. Ceterum sciendum est.

Intericiit hic Imper. actionem Edilitiam, quia est de damno quadrupedum, ut hæc actio si quadrupedes de pauperie: sed hæc Edilitia tantum datur contra eum, qui per iter publicum ducit quadrupedem quæ noceat de qua actione in l. Hrenim, 40. & 2. ll. seqq. ff. de edil. edict.

Et nocitum libero homini.] Hæc tria hic sunt notanda: Aut liber homo est occisus per quadrupedem ductam, & pœna est 200. aureorum, aut nocitum est tantum libero homini, & pœna est incerta, quemadmodum videbitur.

debitur Judici: quia liberi hominis non certa est æstimatio, *l. Ex hac, 3. ff. hoc tit. aut nocitum est seruo vel aliis rebus, & pœna est dupli, d. c. Quæ vulgo, 42. & hic.*

Præter has autem.] Ait hoc casu duos dari actiones: Ædilitiam & hanc de pauperie noxalem, quod pugnare videtur cum eo, quod dictum. *sup. in verb. hæc autem actio, & c.* Sed ita dicendum videtur, hanc de pauperie actionem etiam fera bestie nomine dari, si adhuc est in potestate, hinc non dari si jam effugit, ut in *d. r. f. deniq. si ursus.*

Nunquam enim actiones.] Quod modo dictum de uno casu, quod duæ dentur actiones, itaut alteram non consumat altera, id jam subjungit in omnibus casibus locum habere, *hu verb. nunquam enim actiones, & c.* quæ est Regula juris, *l. Nunquam, 130 ff. de diver. R. l.* Ut si ancillam furatus eam flagellis cedat ac vulneret, dantur contra furem actiones tres, actio furti, Injurie & L. Aquiliæ, *l. pen. ff. de obl. & act.*

Præsertim pœnales.] Quasi diceret, hæc est Ædilitia de Pauperie, de Concurrentibus non tantum de Pœnalibus sed etiam Rei persecutoriis & mixtis, sed maximè in pœnalibus locum habet, *l. Sed mihi, 3. ff. commodati.*

De iis per quos agere possumus. Tit. X.

Ratio ordinis exposita est *init. tit. de act. sup.* Nam adhuc explicatum est de actionis definitione & divisionibus. Hoc alterum est caput de iis, per quos actiones in Judicio proponuntur, quo pertinet hic *tit. & tit. insequens prox.* Cui respondet totus *lib. 2. ff. & tit. C. de adv. c. diu judic. & aliquot seqq.*

Agere posse quemlibet.] Notandum id hinc initio, discrimen juris veteris à nostris moribus. Nam jure veteri nemo agebat per procuratorem, de quo mox. nostris moribus nemo agit, nisi per procuratorem: sed jure hoc nostro potest quis vel per se vel per procuratorem agere.

Cum olim in usu.] Notanda sunt tria Tempora: Primum est *12. Tab.* de quo hic loquitur Imp. Nam ex *12. Tabulis* non licebat agere per procuratorem nisi his tribus casibus, sed cogebatur quisque in jus venire, vel curru vehebatur ægrotans, sed eam legem ut inhumanam, à P. R. paulatim repudiata fuisse narrat Agell. *lib. 20. cap. 1.* Ratio autem hujus legis sive juris veteris hæc est, quia nemo alieno nomine agere lege potest, *l. Nemo alieno, 123. ff. de div. R. l.* Judicio autem agere, est lege agere. Secundum est L. Hostilia, qua Absentis nomine judicium per procuratorem permissum est. Tertium est nostri juris de quo his verbis, sed quia hoc non minimam &c quo cuique permittitur agere per procuratorem, sed intelligendum hinc nos loqui de actionibus, id est, privatis judiciis: Nam publica ne hodiè quidem

XXX 3,

per

per procuratorem administrari possunt, ut nec popularia. *l. Non solum, 39. in fine & l. Licet, 42. ff. De Procurat.*

Nisi pro populo.] Id est, in causa populi, hoc est, ut P. R. causas suas per procuratorem agere posset. Ratio, quia difficile sit totum populum convenire, argumentol 2 § *Deinde quia difficile, 9. ff. de orig. juris.*

Pro libertate.] Id est, si quis vel in servitutem petatur, vel seipsum in libertatem vindicet, quæ liberalis causa dicitur. Ratio, tum propter favorem libertatis, tum quia qui servus est, vel in servitutem petatur, vix cum eo est actio, ut necessarius sit illi ad agendum procurator, qui propriè olim cognitor dicebatur, *de quo infr.*

Pro tutela.] Id est, si pupillus causam aliquam habeat per Tutorem sive procuratorem agere potest: tum quia Tutela est favorabilis, tum quia pupillus per ætatem personam non habet legitimam standi in iudicio.

Præterea lege Hostilia.] Hujus legis nusquam præterea fit mentio, nec in jure, nec in veteribus scriptoribus, ejus tamen auctor putatur *Cof. Hostilius anno urbis 584.*

Quive in eorum.] Id est, non tantum ipsorum absentium nomine, sed etiam pupillorum, qui in Tutela eorum absentium erant. Nam ut ipsi absentes erant indefensi, ita & pupilli ipsorum.

Sed quia hoc non minimam.] Hic de tertio jure. Indicat autem Imp. id usu introductum contra 12. *Tab. ut & Agell. d. cap. 1.* Ratio autem sive causa hujus juris, id est, originis procuratorum, propter magna incommoda ex veteri jure. Nam, inquit, & moribus & ætas, & Ulp. usus, inquit, procuratoris perquam necessarius est, ut qui rebus suis ipsi superesse vel nolunt, vel non possunt, per alios possint vel agere vel conveniri. *l. 1. §. Vfus. 2. ff. de Procur.*

Itemque alia multæ causæ,] Ut exilium, Captivitas, Dignitas, sexus &c.

§. Procurator neq, certis.

Hic de forma constituendi procuratoris, quod procurator nudis verbis, non sollemnibus neque semper coram, sed etiam per Epistolam vel nuncium constitui possit *l. 1. §. 1. ff. eod.*

Neque certis verbis.] Id est, sollemnibus, sic enim veteres loquuntur, *Ulp. in lib. Reg. tit. 9.* Farre convento in manum certis verbis (id est, sollemnibus) & testibus decem præsentibus Festus in verbo Minora. Minora tépla sunt ab auguribus, &c. certis verbis definita. Nostri tamen moribus procuratores constituuntur, sollemni quadam formula, quam vocant procuratoriū.

Cuicunque enim.] Ex his verbis definitio procuratoris elici potest, ut procurator sit is, cui quis rem suam vel agendam vel defendendam, (qui propriè defensor dicitur) permiserit. Nam definitio Ulpian. qua procura-
tor dici-

tor dicitur, qui aliena negotia mandato domini administrat, potius ad negotia quam ad iudicia pertinet. Nam procurator vel est Litium vel Negotiorum sive bonorum, *l. Si reus 73. in pr. ff. de procurat.* Et rursus vel omnium aut negotiorum aut Litium vel unius, *l. i. ff. de procurat.* Propriè tam procurator & verè is est, qui omnium rerum & litium curam domini mandato gerit, tanquam domini vicarius, ut eleganter Cicer pro Cecin. Diligenter autem distinguendi sunt procurator, Syndicus, Cognitor & Defensor, Nam procurator propriè est Actoris & quidem Absentis, ut Defensor Rei. Cognitor olim dicebatur presentis ut explicat Alcon. in divinat. Cicero- nis. Unde & *titul. lib. i. sentent. Pauli de procurat. & cognit. & in Cod. Theodos. de cognit. & procurator.* Sed in iure nostro verbum Cognitoris nusquam reperitur. Nam sive Absentis sive Presentis, semper dicitur Procurator. Syndicus est non singulorum, ut Procurator, sed corpori universi, ut civitatis Collegii, Academiae, de quo est *tit. ff. Quod cuique univers. nom.* Et hi quidem propriè Syndici dicuntur, omnes autem hi, verbo Procuratoris communiter sumpto, continentur. Nam & Syndici & Defensores sunt Procuratores, *l. Sed & haec personae 35 §. defendere, 3 ff. de procurator. l. i. §. Tutores, 13. ff. quando appell. sit.* Ab his magnopere discrepat Advocatus & patronus caularum sive Causidicus, qua de re ita Alcon. *Qui defendit alterum in iudicio, aut Patronus dicitur, si Orator est; aut Advocatus, si aut iussu gent, aut presentiam suam commodat amico; aut Procurator, si negotium suscipit; aut Cognitor, si presentis causam novit, & sic tuetur ut suam.* ita rectè Alconius & convenienter rationi, sed iure nostro Advocatus, patronus & Causidicus sive Orator idem valent. Nam hodiè advocatus duas fere sustinet personas, Jurisconsulti & Causidici sive patroni.

De Satisfationibus. Titulus XI.

UT hic tit. melius intelligatur, sciendum breviter, hæc duo verba Satisfationis & Cautionis, nunc latius accipi, nunc angustius & propriè. Nam cautionis nomine interdum omnis securitas sive omne id quo quis cautior & securior redditur, continetur. Intelligendum est enim cautionum duo summa esse genera, Nudam & Idoneam. Nuda propriè cautio dicitur, quæ est nuda repromissio sine pignore aut fideiussore, cui si accedat Iusjurandum, dici solet cautio Juratoria, de qua *§. sed hodie, in fr. hoc tit.* Idonea dici solet satisfatio, eaque fit dupliciter, vel pignoribus vel Fideiussoribus. Veteres dicebant iædibus aut fideiussoribus, sed ea quæ fideiussoribus plerunque & propriè dicitur satisfatio, adeo ut verbum satisfationis & cavere satisfato fideiussores requirant, *l. i. ff. de stipul. prator. l. Sancimus. 3. Cod. de verb. sign. l. Satisfationis, 61 ff. eod. l. i. §. Iubet. 9. Vers. caver. ff. de Collat.*

de Collat. l. Si quis. 2. & l. Ergo. 4. §. additi. 8 ff. de fideicommiss. libert. l. Consensisse. 2. §. Sed si. 6. Vers. sed utrum. ff. de iudic. Ex his intelligitur, verbum Cautionis dupliciter accipi, ut eo interdum genus, id est, omnis cautio interdum & plerumque species, puta Cautio nuda: Satisfactionis tripliciter, ut eo interdum genus, id est, omnis cautio sed rarissime; interdum idonea tam pignoris quam fidejussoris; interdum fidejussoris tantum intelligatur, atque ita h. tit. de fidejussoria cautione hoc verbum accipi debet, ut & sub tit. ff. qui huic respondet, qui satisfat. cogant. & trib. tit. seqq. & sub tit. C. de satisfatando. Quæ satisfactio ita definitur ab Ulpian. ut sit cautio, qua adversario nostro pro eo, quod à nobis petit, ita caveamus, ut eum hoc nomine securum faciamus, datis fidejussoribus, l. 1. ff. d. tit. qui satisfat. cog. Hæc autem satisfactio rursus dividitur variè, ut d. sup. de divis. stipul. & explicatur latius l. 1. ff. de stipul. prator. Sed omissis aliis generibus, intelligendum est hic agi tantum de satisfactionibus judicialibus sive ad judicia & lites pertinentibus, quæ sunt tres, Judicio fisci (olim vadimonium) de quo pulchrè Cujac. in l. Ait Prætor, 7. §. ite & in eremodiciis, 2. ff. de minoribus. 25. ann. Rem ratam haberi (quæ & de Rato & amplius non agi dicitur) & Judicium solvi. Quarum duæ posteriores hic tantum exponuntur, de quibus sub tit. ff. Inductum solvi & de Ratihabitione; nam de prima judicio fisci, non hic sed in ff. d. tit. qui satisfat. cog. & seqq. latè exponitur.

Satisfactionum modus.] Summa hujus tit. in trib. distinctionib. Juris Veteris & Novi, Actionis in Rem & in Personam, Personarum denique Rei & Actoris ac Procuratoris consistit. Nam Jure veteri si in rem agebatur, Reus quidem satisfabat Judicatum solvi, sive suo sive alieno nomine; actor verò, si suo nomine, non satisfabat; si alieno, id est, Procurator, satisfabat de Rato: si verò in Personam, Actor quidem idem quod prius; Reus verò si alieno nomine, satisfabat; si suo non item. Jure novo non actionum, sed personarum distinctio servatur, consideratur, id est, suone an alieno nomine Actor an Reus procedat. Nam si suo nomine, si quidem actor non satisfat ut neque olim. Si Reus item, non satisfat Judicatum solvi, sed tantum cavet de lite persequenda. Si verò alieno nomine, id est, si procurator litiget, est vel Actoris vel Rei. Et quidem si actoris, satisfat de Rato duobus casibus exceptis, de quibus infr. Si Rei distinguendum; Nam si Reus sit præsens, non satisfat procurator, sed ipse Reus & judicatum solvi, & sub hypotheca bonorum se venturum in judicium tempore sententiæ. Si verò Reus est absens, procurator ejus satisfat judicatum solvi. Breviter & summatim. Hodie suo quidem nomine actor non satisfat, sed Reus de lite persequenda: Alterno verò nomine id est, procurator actoris quidem nomine satisfat de Rato duobus casibus exceptis. Rei vero absentis omnimodò satisfat, de Rato, Præsentis non item: nam ipse tantum Reus satisfat judicatum solvi.

Olim

Olim enim si in rem.] Videatur *l. Julianus. 11. ff. qui satid cog. l. Qui se li-*
et. 4. ff. de petit. hered. l. Si petitor, 8. ff. judic. solvi, & c. Quæ tamen illi ut & aliæ, et-
 si meminerint actionis in rem, secundum jus vetus, hodiè tamen ita sunt ac-
 ciipiendæ, ut etiam ad actiones in personam sententia eorum pertineat se-
 cundum jus novum.

Satisdare.] Scilicet Judicatum solvi, de quo *inf. d. l. Si petitor, 8. & d. l.*
Julianus. 11.

Possessor.] Id est, reus. Nam in actionibus in rem, reus est is qui possi-
 det § 1. & 2. *sup. de act. l. Officium, 9. & l. Qui petitorio. 36. ff. de rei vindic.* Itaq; hic
 Imp. primo de Reo, mox de Procuratore, *vers. multo magis*: Et rursum prius de
 Reo, posterius de actore ejusq; procuratore *in vers. ipse autem.*

Compellebatur.] A Prætor. Cic. pro Quint. Compellebatur autem
 hac pœna, ut nisi satisdet, transferatur possessio in actorem, *l. De bonis, 6. §. ult.*
ff. de Carbon. Elit. Paul. lib. 1. sent. tit. 11. & ibi l. ult. Cujac.

Ut si victus nec rem ipsam.] Utilitas satisfactionis hujus sive effectus
 hic exponitur, puta actio ex stipulatu de quâ mox.

Nec rem ipsam.] Hæc est sententia, in actione in rem, qua scil. Reus
 victus jubetur rem restituere, *d. l. Officium, 9. & seqq. aliquor.*

Nec litis æstimationem.] Id pertinet ad satisfactionem Judicatum
 solvi. Nam ea promittitur litis æstimatio, *de quo inf.*

Aut cum eo agendi.] Scilicet actione ex stipulatu, Judicatum sol-
 vi.

Quæ satisfactio.] Jam olim dicitur etiam ita Cic. pro Quint. Ratio no-
 minis exponitur hic in verbis, *Vnde autem*, &c. Quia scilicet stipulatur quis
 à Reo, ut promittat solvere quantum judex pronunciarit, id est, ut promittat
 solvere seu præstare judicatum, sive satisfacere sententiæ. Sunt quidem
 hujus satisfactionis tres partes sive clausulæ, de re judicata, de re defenden-
 da, de dolo malo, §. *sed hodie, vers. si vero aliquis, infr. h. tit. l. Judicatum, 6.*
ff. judicatum solvi. Quia tamen earum trium partium prima est potissima,
 meritò ab ea nomen habet: Nam res à meliore parte denominationem acci-
 piunt, ut ait Cic. *in Tusç.* Formulam autem hujus satisfactionis concepit eru-
 ditè D. Cujac. *lib. 10. obs. c. 29.*

Multò magis.] Modo de Reo, nunc de ejus Procuratore, quem ait
 multò magis cogi satisfacere. Quid ita? Quia Regula est Juris, qua Procura-
 tor semper cogitur satisfacere, de quâ infra.

Ipse autem qui in rem.] Prius de Reo, nunc de actore, de quo ait eum
 non satisfacere scilicet judicatum solvi. Id enim absurdum sit, cum Reus est
 is à quo petitur, & qui oppugnatur: Quare nunquam actor satisfacat judica-
 tum solvi, neque in Rem neque in Personam.

Y y y

Pro-

Procurator vero.] Modò de Actore, nunc de ejus procuratore, quem ait satisdare propter illam Regulam Juris.

Rem ratam dominum.] Ut satisfactio judicatum solvi propria est rei ipsius, ita satisfactio de Rato propria est procuratorum Rei & actoris, quæ satisfactio trifariam appellatur, De Rato, Rem ratam haberi & amplius non agi, quod ultimum nomen antiquis est usitatum, ut Ciceroni & Servio IC. lib. 3. Epist. & sepe l. Si quis. 14. & l. Amplius. 15. & l. Procurator. 23. ff. rem ratam haberi. Est autem rem ratam habere comprobare & agnoscere quod actum est a procuratore, ut ait l. Quo enim 12. §. ff. ratam rem, &c. Eam præstat, ut dixi, procurator tam Rei quàm actoris, sed maximè actoris; formula ejus concepta à D. Cujac. extat in ejus Parat. ad tit. ff. ratam rem haberi.

Tutores vero & Curatores.] Scilicet De rato & Judicatum solvi. Quia & Tutores & Curatores alieno nomine agunt ac defendunt, scilicet Rei, quia tamen dominorum loco habentur, l. Qui fundum, 7. §. si tutor. 3. ff. pro emptore, receptum est, ut satisfactio judicatum solvi tanquam domini & principales, non verò de Rato, nisi dubitetur, an sint Tutores, l. Vulgo, 23. ff. de administrat. tut. Actor tamen à Tutoribus constitutus (de quo §. ult. sup. de curat.) etiam de rato semper satisfactio, l. Actor. 9. ff. rem ratam hab. & hoc est quod ait Imp. sed aliquando his agentibus, id est, de rato remittitur Tutoribus aliquando sive plerumque agentibus. Nam Excipientibus non remittitur satisfactio Judicatum solvi.

Eadem obtinebant] Id est, si dominus ipse ageret in personam, non satisfactio, si procurator ejus, satisfactio de Rato.

Ab ejus vero parte.] Hic de Reo & primum de ejus procuratore, qui omnimodo satisfactio de Rato. Ratio est, quia nemo defensor, de quâ reg. inf.

Quod si proprio nomine.] Nunc de ipso Reo, de quo ait Imp. eum non satisfactio, cum Reus in rem satisfactio, cujus differentia inter actionem in rem & in personam veteris, ratio hæc est: Quia in actione in rem metuendum erat, ne Reus malè sibi conscius rem corrumpat, quod in actione in personam, ubi nulla res, sed debitum sive nomen versatur, non est metuendum.

Sive enim quis in rem.] Primum de Reo & quidem de ipso, de quo ait Imp. Eam hodiè non satisfactio judicatum solvi, sive pro litis affirmatione, sed tamen satisfactio, ut in judicio permaneat.

Sed pro sua tantum persona.] Observanda est hæc satisfactio permanenti in judicio usque ad finem litis, sic enim appellatur & hinc Nov. 53. 96. & 112. quæ satisfactio eadem videtur, cum satisfactionis judicatum solvi clausula secunda, quæ dicitur de re defendenda. Habet quoque magnam adfini- tatem cum satisfactione judicio sisti, de qua est tit. ff. qui satisd. cog. & 2. tit. seqq. Sed in eo differre videntur, quod hæc judicio sisti est de primum incipiendo judicio; illa de re defendenda est de judicio jam capto ad finem perducendo,

ducendo, quam hic intelligere videntur *Impp. & in DD. Novellis*, unde & iudicio liti committitur ante litem contestatam; de re defendenda post litem contestatam. *l. Si quis. 3. §. ult. l. Si petitor. S. l. Cum querebatur. 13 ff. iudicatum solvi. l. Si cum. c. §. qui injuriarum. ff. si quis caut.*

Vel committitur.] Satisfactionis hujus de persequenda lite triplex modus pro diversitate personarum hic exponitur, ut & in ipso indice sive *tit. ff. qui satisd. cog. & c.* Nam satisdant, id est, fidejussores dant, ut omnes ferè; vel nudè promittunt, ut sunt ii qui possident immobilia, *l. Sciendum. 15. ff. qui satisd. cog. l. ult. c. de princip. agen. in reb. itē Clerici. l. Cū Clericis. 25. & l. Omnes. 33 c. de Episcop. p. & Clericis.* Deniq; promittunt jurato viri illustres & etiam alius quilibet, si ita Judici videatur. iuxta de causa, ut si fidejussorem reperire non possit, *l. ult. c. de dignit. l. ult. ff. qui satisd. cog. Nov. 53. & 112.*

§. Sin autem.

H Actenus de principalibus personis, id est, de ipso Reo: de actore nihil dictum, quod actor neque olim neq; hodiè satisdat, quamvis novissimo jure satisdet, *Nov. 53. 96 & 112.* nunc de procuratoribus eorum. Et primum de procuratoribus actoris his verbis, *In actoris quidem, & c.*

Si non mandatum.] Ait procuratorem actoris de rato debere satisfacere duobus calibus exceptis. Prior est, si mandatum procuratorium publicè exhibitum sit. Alter est, si procurator publicè sive apud acta ab ipso domino præsente sit constitutus, *l. 1. c. de satisdan.* Nam satisfactio de rato non est necessaria, cum constat de mandato aut voluntate domini, *d. l. 1. & l. Maritus. 21. c. de procurat.*

Eodem observando.] Ait Tutorem quoq; curatorem, Syndicū, actorem à Tutoribus constitutum satisfacere de Rato, duob. calib. exceptis; quam de tutore & curatore id simpliciter est retinendum, quod sup. diximus, eos de Rato non satisfacere, nisi dubitetur, an sint Tutores, & c. *l. Vulgo. 23 ff. de administ. rat.*

§. Si verò aliquis convenitur.

H Ic de procuratore Rei, ubi distinguit inter præsentem & absentem Reum, cum jure veteri distinguatur inter actionem in rem & in personam, & utroq; casu præstanda est satisfactio Judicatū solvi: si Reus est præsens ab ipso Reo; si absens ab ejus procuratore sive Defensore, & hoc est, quod ait, *si quidem præsens, & c. & mox si v. r. reus præsto, & c.*

Satisfactionem so'enni stipulatione.] Legendum satisfactionis solennes stipulationes, sic n. habent libri veteres, ut jam olim Cujac & Ruffardus monuerunt. Per stipulationes intelligit Imp. clausulas hujus satisfactionis,

Yyy 2

ut &

ut & ipse inf. vocat. Reus autem Firmare. Nam & modo dixit procuratoris sui personam firmaverit, & ita de his satisfactionibus loquitur & in l. Cum. 2. § hoc autem, 15. C. de iur. iur. propr. calū. Et eleganter in Nov. 112. in fin. has satisfactiones vocat confirmationes personarum.

Pro omnibus, &c.] Id est, de Re iudicata, re defendenda, & de dolo malo, l. iudicatum, 6. & l. Cum querebatur, 13. in fin. ff. iudicatum so lvi, ut & supra dictum.

Alia insuper clausula.] Hæc planè nova est cautio sive satisfactio, qua Reus præsen. promittit se adfuturum in ipso iudicio tempore sententiæ, quam si fallat, tenebitur fideiussor auctori in id quod interest.

§. Si verò Reus præsto.

Hic de Procuratore Absentis Rei, de quo ait eum satisfacere iudicatum solvi, quia inquit nemo, &c. Nam semper Reus per procuratorem litigans, satisfacit iudicatum solvi l. l. C. de satisfactum.

Nemo enim.] Est hæc insignis Regula juris, quæ extat in l. In eo quod plus, 110. §. 1. ff. de div. R. I. ubi latè eam explicabimus.

Et si propter imperitiam.] Notandus hic locus. Mores & consuetudines civitatum legibus cedere debere l. 2. C. quas sit longa consuetudo.

Cum necesse est omnes.] Hæc sententia, Urbis Romæ tanquam capitis exemplum alias sequi debere, vetus & pervulgata est l. De quibus, 32. ff. de legib. l. 1. §. sed et si, 10. C. de iure ver. enucl. Notum est autem, Romam esse duplicem: veterem Italiæ, & novam Constantinopolim, utraque urbs regia, urbs æterna dici solet.

De perpetuis & temporalibus actionibus, & quæ ad heredes, & in heredes transeunt. Titulus. XII.

Ad huc dictum est de Actionib. quemadmodum constituentur, nunc quemadmodum finiantur, qui ordo & naturæ convenit & in iure est frequens, ut sup. de servitute, de Patria potestate, de Tutela, de Testamentis, de Obligationibus.

Eas quidem actiones, quæ.] Ait Imp. actiones quæ ex lege, id est, civiles, esse perpetuas, Prætorias verò esse annuas. De civilibus eas esse perpetuas toto iure notissimum est. Ratio est, quia lex sive ius civ. ipsum, sui natura sit perpetuum, sive vim habet perpetuam, §. pen. sup. de iure nat. gent. & civ. l. Ariani. §. in fin. C. de heret. & Manichæis. De Prætoriis distinguendum, de quo mox.

Ex lege.] Nomine legis hic intelligitur etiam Plebiscitum, ut est *lex agraria. l. Falcidia.*

Donec sacra constitutiones.] Olim actiones civiles erant perpetuae, hodie actiones civiles in personam, triginta annis ex nova Constitutione Theodosii concluduntur. *l. Sicut. 3. C. de prescript. 30. vel 40. ann.* Actiones in rem hypothecariae 40 annis, reliquae 20. *l. Omnes. 4. C. d. tit.* Quod tempus et si jam finitum est, nihilo tamen minus hae actiones hodieq; dici solent perpetuae comparatione praetoriarum.

Eas vero quae ex propria.] Nunc de Praetoris, quas ait Imp plerumque esse annuas. Ratio, quia, inquit, & ipsius praetoris, &c. Sic & Cic. in Verre, qui plurimum, inquit, tribuunt Edicto praetoris, Edictum legem annuam dicunt esse. Rectè autem plerumq;. Nam ut subjungit Imp. Aliquando tamen, &c. quasi diceret: Actiones praetoriae pleraq; sunt annuae, quaedam tamen sunt perpetuae. Quia de re ita eruditè definit Paul. ex Cassio Juris-consulto, & praetoriae distinguit, ut Rei persecutoriae sint perpetuae, poenales annuae, *l. In honorariis. 35. ff. de oblig. & act.* Poenales aliquot exposuimus sup. §. poenales quoque, 12. de act. & eas ferè esse annuas certum est, *l. 1. §. ult. ff. de eo per quem. l. penult. ff. de Eden. l. Item si. 14. §. 1. ff. quot met. causa. l. Si vero. 5. §. haec autem actio, c. ff. de his qui effud.* Omnes autem actiones annales sive annarias sive annuas sive temporarias diligenter collegit D. Cujac. in lib. de div. temp. prescript. cap. 20. Excipitur actio furti, id est, est ea perpetua, licet sit poenalis, ut hic, vers. Furti quoque, &c. *l. Si cum quis, 41. §. quamdiu, 2. ff. de furt.* Idemque est in actionibus huic cognatis, ut arborum furtim caesarum, *l. Furtim. 7. §. haec actio, 6. ff. arb. furt. c. §. l. ult. §. ult. ff. naut. caup. stapul. l. Sed & hi. 13. §. ult. ff. de publ. & vectig. l. Si mulier, 21. §. haec actio, 5. ff. rerum amot.* Ratio hujus exceptionis licet obscurior duplex tamen mihi esse videtur. I. Quia actio furti manifesti, ut & nec manifesti primum fuit civilis, utpote ex leg. 12 Tab. Agell. lib. 10. cap. 1. & ita, id est, civilis semper remansit actio furti nec manifesti. Furti autem manifesti ex civili facta est Praetoria, ut d. §. sunt autem, 4. sup. de noxal. act. Cont. lib. 1. subsec. lect. cap. 2. Itaque haec actio furti manifesti praetoria, quia venit in locum civilis, ejus quoque naturam & vim retinet, scilicet ut maneat perpetua, argumento *l. 1. §. haec actio, 10. ff. si is qui test. lib. esse jus.* De quo argumento videatur Nicolaus Everhar in Topicis, loco A vi surrogationis. II. Quia licet haec actio & ei cognatae sint poenales, videntur tamen propter rem familiarem & ejus tuitionem maximè introductae, propter quam rationem hic quoque excipitur actio servi corrupti, introducta maximè propter detrimentum rei familiaris ex corruptela servi, & proinde ea quoq; licet poenalis, nihilominus est perpetua, *l. Haec actio. 13. ff. de servo corrupto.* Rei autem persecutoriae omnes sunt perpetuae, ut sunt actiones honorariae, quae dantur bonorum possessori, & quae fideicommissario, ut hic in ver-

Yyy 3

bis,

bis, quales sunt lege, &c. de quibus est *tit. ff. de possess. hered. petit. & tit. de fideicommiss. heredit. ut & Publiciana, Serviana, Hypothecaria, &c.* Excipiuntur ea, quæ contra jus civile dantur: ut est actio Rescissoria, quæ licet Rei persecutoria sit, ut explicatum *sup. §. rursus, §. de act.* Quæritur hoc loco de omnibus actionibus Prætoris tam pœnalibus quam rei persecutoriis, quid hodiè sit dicendum, hodiè, inquam, id est, post edictum perpetuum? Nam putant quidem ante edictum perpetuum, id est, ante L. Corneliam Prætorias quidem actiones esse annuarias; post omnes esse perpetuas, propter Edictum perpetuum. Quod per absurdè quæri mihi videtur. Nam cur actiones prætorie pleræque essent temporariæ sive annuæ, non una tantum est ratio, puta ea, quia prætoris imperium esset annuum, sed etiam sunt aliæ cõsiderandæ, puta an sint ex Delictis, an ex Contractibus, an sint actiones contra jus civile, an confirmatoriæ juris civ. ita Paul. *in d. l. in honorariis, 35.* Breviter non tantum prætoris Imperium, sed natura quoque rei sive causa, ex qua oritur actio, cõsideranda est: unde intelligitur, cur etiam hodiè, ut & olim actiones prætorie pœnales sint temporariæ, quia natæ ex maleficiis iisque minoribus. Constat autem pœnas minuendas potius esse quam producendas & exasperandas, *l. Cum quidam, 19. ff. de lib. & postum.*

§. Non autem.

Est insignis §. ubi exponitur altera hujus tit. pars, nimirum de actionibus quæ dentur heredibus & in heredes, qua de re mox.

Aut ipso jure competunt.] Id est, civiles aut prætorie. Nam ipso jure, & jure prætorio sive tuitione prætoris contraria sunt, *l. i. quib. mod. usus fr. l. i. in fin. ff. de superfic.*

Est enim certissima] Ex hoc loco ita distinguendum, ut actiones rei persecutorie dentur heredibus in heredes, vel etiam contra heredes, *l. Hoc jure, 152. §. ult. ff. de div. R. l. l. Ex depositi, 12. & l. Ex contractibus, 49. ff. de oblig. & act.* ut sunt omnes ferè actiones ex contractibus *d. l. Ex contractibus.* Contra verò pœnales actiones, si sunt ex maleficiis, ut ferè sunt, dantur quidem heredibus, sed non contra heredes, *l. i. in fin. ff. si quis jus dic. non obtemp. l. Pupillum, 111. ff. de div. R. l. Ratio est, quia pœna suum auctorem tenet, nec ad heredem transit, l. Si pœna, 20. ff. de pœnis.* Si verò ex contractibus ut sunt quædã, ut actiones Aedilitiæ, tum & heredibus & contra heredes dantur, *l. Cum autem, 23. §. si servus, 4. & §. seq. ff. de edil. edict.* Et hæc quidem breviter & generaliter ita sint dicta. Sed exceptiones sunt septem ab eo quod dictum est, de rei persecutoriis eas contra heredes dari. Nam excipitur actio Depositi, Tumultus, Incendii, Ruinæ, Naufragii causa quibus casibus ea actio licet ex contractu & rei persecutoria, non datur tamen in heredem, *l. De eo, 18. ff. de pœnis.* Rursus ab eo quod dictum est de pœnalibus duo excipiuntur. I. Ex actiones quæ

non

non damni, sed vindictæ causa sive ultionis competunt, ut est injuriarum &c. ut hic in verb. *excepta injuriarum*, &c. Deinde excipiuntur actiones pœnales jam contestatæ, ut hic in verb. pœnales autem, &c. Potest addi & tertia exceptio, puta nisi ad heredem aliquid lucri ex maleficio defuncti pervenerit de qua in *l. Sæuri pœna*, 38. ff. de R. l. l. *Quod diximus*, 16. in fin. & l. seq. ff. quod met. causa.

Sed heredibus hujusmodi.] Notanda est hæc insignis differentia inter actiones Rei persecutorias & pœnales, quod illæ dantur heredibus & cōtra heredes; hæc dantur quidem heredibus, sed non contra heredes. Verum excipitur actio injuriarum, quæ neque heredibus neque contra heredes datur, *l. Injuriarum*, 13. & 28. ff. de injur. Ratio hujus exceptionis est, quia hæc actio injuriarum magis ultionis, quàm pœnæ persecutionē habet, *l. 2. §. Si impubere*, 21. ff. de collat. donat. Prætor. 7. §. 1. ff. de injur. Quæ ratio diligenter est notanda. Nam in quibus actionibus eadem ratio locum habet, in iisdem quoque idem est juris ad est, alia quoque actiones, quæ vindictæ, non damni causa dantur, neque heredibus neque contra heredes dari solent, ut est actio in factum contra eum, qui patrem in ius vocavit, sine venia prætoris, *l. pen. ff. de in ius voc. Theoph.* hic ut est actio contra ingratum donatariū, *l. His solus*, 7. C. de revoc. donat. Ubi vocabulum Vindicationis sumitur pro vindicta seu ultione, ut & Cujac. monuit *ibid.* 14. cap. 29. Talis esset actio sepulchri violati, *l. Sepulchri*, 6. & *pen. ff. de sep. violat.* Talis erat olim & actio de dotib. *l. 1. C. Theod. lib. 3. tit. 13. de Dotib.* & hoc est quod ait Imp. *Et si qua alia similis reperitur*

Aliquando tamen] His verbis exceptio continetur ad Regulam de actionib. rei persecutoriis. Est autem hæc exceptio tantum in actione Depositi, de qua accipienda sunt hæc verba, *velut cum testator dolose &c.* Quæ verba, si ita ut sonant, generaliter accipiantur, planè falsa esse videntur, de quib. & D. Donellus *ad l. Ex ea parte*, 121 §. ex facto. 3. in fine ff. de V. obl. Ita, id est, de deposito metus, incendii &c. ea verba Theoph. quoq; interpretatur.

Pœnales autem] Ait Imp. pœnales actiones semel cōtestatas & heredibus dari & cōtra heredes, quæ de re explicabimus ad *l. Omnes*, 139. ff. de div. R. l.

Omnia judicia absolutoria esse] Notandum velut proverbium Juris, cujus usus perspicitur in *l. Si reus*, 73. ff. de procurat. l. ult. ff. quæ in fraud. credit. l. Si quis à multo, 14. ff. de noxal. act. l. Ex judicatum, 16. ff. judicatum solvi, l. Hoc Edicto. §. ff. de public. & vedigal. Ex quibus locis id intelligitur, Reū qui Actori planè satisfacit, & omnia quæ debet præstat, neq; Judicium cogi accipere, & Judice jam accepto, esse dimittendum, de quo vide Cujac. *ad l. Trajætitia*, 23. ff. de Ob. & act. tract. 7. ad Affric. & Duaren. *ad l. 1. ff. de pact.* Nam absolventi verbum hic non de sententia condemnationi contraria, sed pro dimittere accipiendum est, ut & Theoph. indicat, &c. rectè quoque Hotoman.

De Ex-

EXPLANATIONES IN
De Exceptionibus. Titulus. XIII.

Ratio ordinis exposita est *sup. in tit. de actionibus*. Nam id postulat ordo, ut prius de Actore, qui movet Iudicium, sive de Actionibus de quibus hactenus proxime de Reo sive de Exceptionibus explicetur, quod idem & in ff. & in C. factum, dissimiliter tamen. Nam illic de Exceptionibus ultimo plane loco, id est, post actiones, post sententiam & post Interdicta; hic post actiones tantum ante Interdicta & sententiam tractatur. Sunt autem quinque hic consideranda, Primum de Verbo. II. Definitio. III. Divisio. IV. Origo & finis. V. species aliquot Exceptionum. De Verbo I. notandum, tria esse vocabula idem valentia, ut sunt Exceptio, Prescriptio & Defensio: Exceptionis autem triplex est Notatio: Nam I. Exceptio & Excipere interdum idem est quod exclusio sive excludere, ita Ulpia. l. 2. ff. de except. & l. pen. d. tit. II. Excipere interdum valet Eximere sive detrahere, ut Exceptio sit quæ exemptio sive ἀφαίρεσις, quia Exceptio de Jure velut detrahit & tollit aliquid propter aequitatem, quam etymologiam indicare videtur Paul. l. Exceptio, 22. d. tit. III. Excipere interdum est recipere, sed maxime inter Adversarios, ut exciperetelum, excipere pilam, excipere feram, & hinc Reus Actoris ut adversarius velut telum excipere dici potest, quod indicat Cic. in Topic. ubi Exceptionem vocat velut arietem subiectum actioni. Quæ postrema notatio, si verbi vim & usum spectes, prioribus verior videtur: Nam Iudiciorum vocabula latina pleraque sunt à re militari; præscriptio idem quoque valet quod Exceptio, ut in tit. de Except. præscript. & præjudic. l. Qui cum tutorib. 9. ff. de transact. l. Iudicata. 29. ff. de except. rei judic. Sed hoc verbum exemplo Græcorum factum est, apud quos Exceptio dicitur παρρηγορησις: sed id notandum hoc præscriptionis nomen interdum de una specie, id est, de Exceptione temporis tantum poni, ut in tit. ff. de div. temp. præscript. l. pen. C. de præscript. 30. vel 40. ann. l. 1. & l. Patronum. 5. ff. si libertus ingenuus, &c. Notat quoq; D. Cujac. in Paratit. ff. hoc tit. παρρηγορησις Græcis interdum tantum poni de Exceptionibus peremptoriis ex Juliano Interprete Hermogenis. Defensio deniq; sæpè pro exceptione ponitur, l. Is qui. 5. & l. Nemo. 8. ff. hoc tit. l. Si fidei commissum, 50. ff. de judic. quia defendendum Reorum causa sunt exceptiones comparata, ut ait Imp. Hoc tamè nomen in criminalibus est usitatius. Postremò id quoq; notandum, Exceptionis verbo contineri non tantum Exceptionem, sed etiam Replicationem & Duplicationem, l. 2. §. 1. & l. Exceptio, 22. ff. h. tit. Germanicè Exceptio dicitur Aufsi-gua/Quærat & plerunq; Exception. Definitur autem Exceptio variè. Nam Ulpia. n. l. 2. ff. hoc tit. Exceptio est quædam velut exclusio, quæ opponi Actioni cujusque rei solet ad excludendum id, quod in intentionem condemnationisve deductum est, aliam adfert Paul. in d. l. 22. ff. cod. aliam Theop. hic, aliam

aliam in Päratit. D. Cujac. De reliquis tribus ad ipsa verba explicabimus. De exceptionibus optimè meo iudicio ex recentioribus scripsit Oldendorpius.

Comparatæ autem sunt.] Causæ exceptionum, id est, origo & finis hic exponuntur, & breviter finis est Reorum defensio; origo est æquitas siue iniquitas actionis. Nam omnes actiones vel exceptiones ex naturali equitate sunt introductæ, contra strictum jus siue contra rationem juris, l. *Marcellus*, 66. ff. de div. R. l. 1. §. 1. ff. de doli mali except. l. *Si quis cū*, 36. ff. de V. ob. l. *Stichū*, 95 §. *naturalis*, 4. ff. de solut. Nam notum est ex Ethicis de conflictu juris & æquitatis, de quo l. *Quotiens*, 20. ff. de div. R. l. 1. Si *Servium*, 91. §. 1. ff. de V. obl. l. *Si ex duob.*, 32. ff. de pecul. l. *Dolo*, §. *C. de inutil. stip. l. Debitor*, 3. ff. de separat. Quare & Cic. Philip. 9 laudans Servium IC. ait, eum rationem juris nunquam ab æquitate sejunctisse. In hoc conflictu hic quoque sunt exortæ exceptiones, puta ex æquitate cōtra actiones stricto jure justas, & proinde pleræq; actiones injure nostro sunt ex jure civil. contra exceptiones omnes ferè sunt ex jure prætorio, quod & Cic. lib. 1. in fin. ad Herenn. quia prætor æquitatē naturalem persequitur, l. 1 ff. de pact. & l. 1 ff. de minorib.

§. Verbi gratia.

PRæter procuratorias, de quibus §. ult. infr. h. t. sex exceptiones sub hoc tit. exponuntur: Metus, Doli mali in factum, non numeratæ pecuniæ, pacti, Jurisjurandi & rei judicatæ. Sunt tamen & aliæ innumerabiles de quibus Oldendorp. in dicto Enchyridio Exceptionum. Harum autem sex tres priores breviter hic indicantur, quarum duæ latè exponuntur sub tit. ff. de doli mali & met. except. Exum autem prior plerumque dicitur Exceptio metus, ut in d. tit. ff. Hic autem dicitur, quod metus causa, exemplo actionis de qua in tit. ff. Quod metus causa. Notanda est autem verborum proprietates, quibus utitur Imp. Si, inquit, metu coactus.

Aut errore lapsus.] Id est, si putans me tibi debere centum ex mutuo vel alia causa, cum revera nihil deberem, hoc errore siue ignorantia inductus tibi ea centum stipulanti promittam. Valet quidem stipulatio stricto jure, sed quia vera nulla subest causa sed erronea tibi agenti ex stipulatu opponetur Exceptio in factum. Nam hæc stipulatio ex errore siue ignorantia nascitur, l. *Palam*, 2. §. & generaliter, §. ff. de dol. mal. except. Notandum est stipulationem sine causa præcedente factam, ipso quidè jure consistere, si modo causa saltem sit putativa, sed eam exceptione in factum infringi postea. Quod si nulla planè subest causa, cum stipulatio ipso jure non videtur consistere l. 2. §. *circa*, 3. ff. de dol. mal. & met. except. Nam stipulatio prioris siue præcedentis obligationis est quædam appendix & confirmatio ut d. sup. ad tit. de verb. obl. ut meritò stipulatio sine præcedente causa siue vera siue opinata non consi-

Z z z

stat

stat non magis quam fidejussio aut constitutum, de quo §. *de constitut.* 1. 9. *sup. de action.* Id quoq; notandum, ut actiones aliæ sunt certæ sive nominatæ, aliæ incertæ & innominatæ, quæ in factum dicuntur, ut dictum est de contractibus *sup. ad tit. de obl.* ita & exceptiones alias esse nominatas, ut metus, doli, jurisjurandi, &c. alias nominis expertes, easque dici in factum, & ut hæc appellatio in factum in actionibus varia est, ita & in exceptionib. variat idque bifariam. Nam generaliter exceptiones omnes nomine vacantes dicuntur in factum. Deinde specialiter Exceptiones. quæ in locū Exceptionis de dolo dantur in factum dici solent, ut actio in factum specialiter ea, quæ in locū actionis de dolo succedit, *l. Palam.* 2. §. & generaliter, §. 1. *Apud.* 4. §. *Adversus.* 9. ff. *de doli except.* 1. *Itē si.* 14. §. *cū qui.* 13. ff. *quod met. causa.* Sunt deniq; & Replicationes in factū, nō secus atq; exceptiones & actiones, *l. Sive apud act.* 4. 28. *C. de transact.* 1. *Cum Reus.* 14. *de fidejussor.*

Palam est jure civili.] Ait Imp. Stipulationem non impediri metu, dolo, errore. Ratio est, quia voluntas metu coacta tamen est voluntas, *l. Si mulier.* 21. §. *si metu.* 5. ff. *quod met. caus.* Et licet error voluntati maximè sit contrarius & consensui, *l. Nihil.* 11. 6. ff. *de R. I.* tamen in strictis judiciis errans pro consentiente habetur; sic & dolus malus strictos contractus, ut stipulationem, non vitiat; licet vitiet contractus bonæ fidei, *l. Et eleganter.* 7. §. 1. ff. *de dolo malo.* Hæc igitur est causa sive ratio, cur stipulatio vel metu, vel dolo vel errore facta strictè & ipso jure valeat & actionem pariat.

Ad impugnandam.] Exceptio dicitur impugnare actionem & excludere & elidere & infringere & infirmare, & cōtra Replicatio dicitur exceptionem oppugnare, *l. Palam.* 2. §. 1. ff. *de except.*

§. Idem juris est.

Quartæ exceptio, Non numeratæ pecuniæ, hic exponitur, de qua extat *tit. C. de non num. pec. lib. 4. & de ea d. non nihil. sup. ad tit. de literat. oblig.*

Si quis quasi.] Recte quasi credendi: nam hæc Exceptio tantum locum habet, ubi quasi credita pecunia petitur, *l. Adversus.* 5. *C. d. r. pecunia inquam numerata maximè,* sed tamen etiam alia quantitas ut oleum, frumentum, &c. *l. pen. C. d. r.*

Nam eam pecuniam.] Ratio est, dare enim te oportet, &c id est, quia hæc stipulatio strictè & ipso jure valet, quia ex causa, id est, mutuo facta.

Sed quia iniquum.] Obstare videtur *l. Qui pecuniam.* 30. ff. *de reb. cred.* ubi ait Paul. ex hac stipulatione promissorem non esse obligatum, sed dicendum strictè esse obligatum, cum effectu non item: quia per Exceptionem elidi potest obligatio.

Cujus

Cujus tempora.] Dictum est *sup. d. tit. de literar. obl.* Olim hanc Exceptionem non numeratæ pecuniæ ad quinquennium durasse & ab Imp. Justiniano, redactam ad biennium *d. l. pen. C. de non num. pecun.*

Sed quia iniquum.] Ratio, quia causa non est secuta, puta numeratio pecuniæ, *l. 2. §. circ. 133. ff. de dol. & met. except.*

§. Præterea debitor.

Quinta exceptio, Pacti, quæ sæpe dicitur exceptio pacti conventi, hic exponitur, de qua *l. Si unus, 27. §. pactus, 2. & tototit. ff. & C. de pactis*, quo pertinet & exceptio transactionis, *l. Age. 3. C. de transact.*

Obligatus manet.] Hinc notandum, obligationes pacto convento non tolli, quod & ait Imp. his verbis: *quia pro convento, &c.* Quod accipiendum de obligatione civili, quæ verè & propriè est obligatio. Nam naturalis pacto tollitur, *l. ult. in prin. ff. de jurejur. l. Stichum, 95. §. naturalis. 4. ff. de solut.* Ratio, quia obligatio civilis, id est, vera, est civile quiddam & juris: pactum est naturale quiddam & facti. De obligatione supra in definitione obligationis. De Pacto *l. 1. & l. Si unus, 27. §. pactus, 2. ff. de pact. & d. §. naturalis. 4.* At civilia, eaq; quæ sunt juris, non tolluntur per naturalia, & ea quæ sunt facti, *§. ult. sup. de legit. agnat. tut. l. Secundum naturam, 10. ff. de R. I.*

Sed quia iniquum.] Iniquitas in eo est, quod contra fidem faciat creditor, si petat contra pactum de non petendo: Iniquum est autem & injustum fide violari, *l. 1. ff. de pact. & l. 1. de constit. pecun.* Notandum autem quod ait, iniquum est, ut & in priore §. & in seq. Nam ut sup. dictum, Exceptiones ex æquitate naturali sunt ortæ.

§. Æquè si debitor.

Quinta exceptio, jurisjurandi, hic exponitur. Nam ex jurejurando legitime præstito, nascitur & actio, si actor sive creditor juret; & exceptio si reus sive debitor. De utraq; id est, de Actione & de Exceptione jurisjurandi, explicatur *sub tit. ff. & C. de jurejur.* & de actione *d. §. item, si 11. sup. de action. de exceptione hic.*

Creditore deferente.] Nam si debitor sive reus juravit, nemine jusjurandum ei deferente, prætor, inquit Ulpia, id jusjurandum non tuebitur, sibi enim juravit, *l. Ait Prætor. in pr. 3. ff. de jurejur.*

Nihil se dare oportere.] Hoc ad actionem in personam pertinet, cujus illa est formula, si apparet dare, *§. sic itaq; 14. sup. de act.*

Adhuc obligatus permanet.] Hinc notandum obligationem non tolli jurejurando, civilem scilicet, nam naturalis tollitur, *d. l. ultim. ff. de jurejur. &*

Zzz 2

d. l.

d. l. Stichum, 95. §. naturalis. 4 Ratio est, quia iusjurandum est velut pactum si-
ve conventio, *l. Sed et si, 25. & seq. ff. de iurejur.*

Sed quia iniquum.] Tum quia id est contra fidem siue conventionem,
l. iusjurandum 34. §. ult. ff. de iurejur. Tum quia grave est alium perjurii in-
simulare, *l. Qui iurasse, 6. l. in duob. 28. §. ult. ff. eod. de iurejur.*

In iis quoque actionibus.] Ait Imp. Exceptioni iurisjurandi locum
esse non tantum in actionibus in personam, id est, ut detur debitori, de qui-
bus mo lo dictum; sed etiam in actionibus in rem, scilicet ut ea detur posses-
sori, *l. Sed si possessori, 11. ff. de iurejur.* Et hoc est quod ait Ulpian. *l. Ait Praetor. 3. §. 1. d. ut* quacunque actione quis conveniatur proficiet ei iusjurandum, siue in
personam, siue in rem, siue in factum, siue pœnali actione, siue quavis alia agatur.

§. Item si in iudicio.

Sexta exceptio Rei iudicatæ hîc exponitur, de qua latè in *tit. ff. de excep-
rei jud.* Huic autem locus est & datur Reo Victori, si de eadem re iterum
conveniatur.

Nihilominus obligatio.] Hinc quoq; notandum, Obligationem non
tollî sententia siue re iudicata neq; civilem neq; naturalem. De civili est hic
locus diligenter notandus. De naturali est *text. l. Iulianus. c. o. ff. de condit. in-
deb.* Putant quidam sententia tollî civilem, sed perspicuè refelluntur hoc lo-
co. Nec juvat eos *d. l. Iulianus*, quam adferunt, in quâ dicitur: Naturalem nō
tollî sententia: Inde tamen nō efficitur tollî civilem. Nā cur de Naturali men-
tio fiat, in *d. l. Iulianus*, causâ hâc est, quia agatur de conditione Indebiti, in
qua naturalis duntaxat, non civilis consideratur, *l. Nam hoc natura. 14. & l. Fra-
ter 38. & passim d. t. de condit. indeb.* Cur autem obligatio per sententiam non
tollatur, per obscura est ratio, sed tamen hâc mihi videtur, quod sententia nō
propriè sit juris, neq; vim legis habeat, nisi in paucis casibus, ut in ad iudica-
tionibus, de quibus *§. ult. infr. de offic. Iud.* & in libertatibus siue causa status, *l. In-
genium, 25. ff. de statu homin.* Quare cum sententia non sit juris, utpote à Ju-
dice, id est, privato homine lata, meritò obligationem, quæ juris est, tollere
non debet.

Decadem re.] Hæc verba diligenter sunt notanda. Nam nisi secunda
actione agatur, de eadem re non datur hæc exceptio. Unde putat Cujac. in
Paratit hanc veterem formulam, de qua Cic. in Epistola ad Servium IC. & al-
ibi, de eadem re alio modo fuisse formulam hujus Exceptionis conceptam,
quod non facillè admiserim.

Ex latioribus.] Ut ex *tit. quod quisq. iur. tit. de pact. tit. de procur. tit. de iure-
jur. tit. de SC. Macedon. tit. de SC. Vellei. tit. de except. rei vendit. & tradit. tit. de
except.*

§. Qua-

§. Quarum quedam.

Nunc de Exceptionum divisionibus, quod quintum est caput. Et si autem plures sunt, de quibus Oldendorp. in d. Enchyrid. de Except. Dux tantum hic exponuntur. Prior hæc, quæ exceptiones aliæ sunt legitimæ sive civiles; aliæ prætorix, ut & obligationes & actiones dividuntur. Civiles sunt per paucæ, ut exceptio epistolæ D. Hadriani, de qua in § Si plures. 4 sup. de fideiuss. exceptio SC. Macedoniani, & SC. Velleiani Nam pleræq; exceptiones sunt prætorix, ut sup. d. init. hujus tit. ex lib. 1. ad Herenn. & lib. 2. Cicer. veteris Rhetor. Sed hæc divisio non facile alibi reperitur, nec magnopere utilis est. Nam in actionibus quidem valde differt actio prætorix à civili, quia hæc est perpetua, illa annua ferè: Aliud in exceptionibus, quæ omnes sive civiles sive prætorix, sūt annuæ, ut in actione & exceptione Doli testatur IC. & rationem diversitatis inter actionem & exceptionem hanc adjungit, quia actori liceat quando velit actionem intendere, cum Reus actoris intentionem expectare debeat, l. Palam. 2. ff. de dol. mal. & met. except.

§. Appellantur autem.

Hæc est altera Exceptionum divisio, eaq; omnium prima & maximè momenti, de qua l. Exceptio. 2 §. ult. & l. 3. ff. de except. l. Licet. 5. & l. Prescriptionem, 8. C. eod. l. Peremptorias. 2. C. sententiam resc. non posse Differunt autè partes hujus Exceptionis inter se. I. quod peremptoriæ sive perpetuæ semper obstat actioni; Temporales ad tempus, ut hic. II. quod illæ in judicio etiam post litem contestatâ opponi possunt; hæ temporales non item, l. Exceptionem, 19. C. de probat. l. Cum nondū. 4. & l. Prescriptionem, 8 & l. ult. C. de except. III. quod hæ sunt paucæ, de quibus hic ferè; illæ peremptoriæ innumerales. Est autem hæc divisio ad exemplum actionum facta; de quib. sup. tit. de perpet. & temp. act.

§. Perpetua & peremptoria.

Ita ferè definiuntur hæ partes & in d. l. 2. & 3. ff. eod.
Quæ ad tempus.] De exceptionibus Dilatoriis, quia paucæ sunt, Imp. breviter omnes exponit, sive potius causas, ex quibus oriuntur. Sūt autem duæ; Tempus & persona: Tempus autem vel est ex pacto, ut si pacto convenerit, ne intra annū petatur; vel est ex re ipsa, ut si permittatur frumentum, quod est in herbis, vel partus qui est in utero; vel ex loco ut si promittatur Argentorati quod solvatur Ingolstadii, §. loca, c. sup. Emt. & vendit. l. Interdum, 73. & l. Continuus, 137 §. cum ita, 2 ff. d. tit. Persona autem ut procuratoris vel Judicis, de quo in §. præterea, infr. h. t.

Zzz 3

Aut

Aut alia similis.] Quæ similiter per tempus est dilatoria, ut sit vel ratio-
neloci, vel ratione rei, ut *sup. dictum*.

Alioqui si intra.] Occasione exceptionum dilatarum exponit hic
Imper. differentiam juris veteris & Novi, quæ est in plus petitione propter
tempus. Differentia breviter hæc est: Olim agens ante tempus causa cade-
bat; hodiè ex constitutione Zenonis, non tam gravi pœna, scilicet amittendæ
litis, sed alia leviore punitur, ut duplicetur reliquum temporis & utilitis im-
pensas solvat, id quod latè explicavimus, §. *si quis agens*, 33. in fin. *sup. de action.*

§. Præterea etiam.

Hic altera dilatarum exceptionum causa, puta personæ, exponitur.
Ut si de procuratore, vel quia nō possit esse procurator, ut miles, puer,
furiosus, &c. vel quia mandatum nō habeat, quæ exceptiones adver-
sus procuratorem vulgò præcuratorie dicuntur, l. 2. & 3. ff. *de except. l. Qui pro-
curatorem*, 57. & l. *Ad legatum*, 62. ff. *de procurat. l. Et ideo*, 6 ff. *de op. novi nunciat.*
l. *Inter*, 39. §. *alieno*, 3 ff. *de damno infec. l. In except.* 19. ff. *de probat. l. Exceptionem*,
19. C. *de probat. l. Si fidejussor*, 29. §. *quod*, 74. ff. *mandati*. Sic exceptiones adver-
sus judicem vel suspectum, vel incompetentem, vel injustum sive inhabilem
item dilatorie sunt ratione personæ.

Aut mulierem.] Mulier ab omnibus virilibus & civilibus negotiis (ut
est & munus procuratoris) removetur l. 2. ff. *de R. I. l. Neq.* 54. ff. *de procurat.*

Nam militibus nec pro eo.] De milite eum non posse esse procurato-
rem pro alio ne quidem pro patre vel uxore, d. l. *Neq.* *femina*, 54. ff. *de procurat.*
l. *Quia absente*, 4. C. *ead. l. Similiter*, 5. C. *de condit. ob. caus.* Excipitur causa status
liberorum, l. *Amplius*, 3. §. *militi*, 71. ff. *de liberali caus.* pro se autē potest esse pro-
curator, sive, ut loquimur, in rem suam, d. l. *Quia absente*, 4. C. *de procurat.*

Eas vero exceptiones.] Ait Imper. Exceptiones procuratorias pro-
pter infamiam, sive ex causa infamiae, à se esse sublatas, de quibus videtur lo-
qui Quintilianus, ut putat D. Hotom. lib. 3. cap. 6. & lib. 7. cap. 5. *Instit. orat.* &
Symmachus lib. 1. Epist. 18. ut rectè monuit Contius. Ex hoc autem loco cōclu-
dunt DD. infames posse esse procuratores, cum Advocati esse non possint, l.
1. ff. *de postul. l. 1. & 2. ff. de his qui not. infam.* Ratio differentie inter procuratorem
& Advocatum: quia procuratoris officium sit vile; Advocati honestum &
dignitas quedam, l. *Si quis procuratorem*, 34. C. *de decurioni-*

bus l. Providendum, 7. C. *de
postul.*

De

De Replicationibus. Tit. XIV.

S Ex hijs sunt considerata. I. Ordo. II. Verbum. III. Distinctio. IV. Exemplum. V. Duplicatio & Triplicatio. VI. Insignis regula de Exceptionibus. Ratio ordinis est facilis; nam Replicatio est quædam exceptio actoris, ut exceptio rei, *l. Exceptio. 2. ff. de except.*

Interdum evenit.] Origo sive causa Replicationum his verbis continetur: est autem eadem quæ Exceptionum, puta æquitas, eademque est causa Duplicationum & Triplicationum, *de quib. infr.* Nam sunt omnes hæ quædam exceptiones, *d. l. 2. quarum origo & causa est æquitas, ut sup. dictum init. ut. de except.*

Alia allegatione opus.] Definitio Replicationis indicatur ista hoc loco, ut Replicatio sit allegatio actoris qua jus exceptionis replicatur & resolvitur, id est, infirmatur.

Quæ Replicatio vocatur.] Hic de verbo sive ejus notatio exponitur: notum est quid latine significet verbum Plicandi, quod est vertere sive jungere, cui contrarium est Replicare, id est, disjungere siveolvere, ut pugnare & repugnare, legere & relegere apud Grammaticos sunt contraria: sed hoc verbo Replicandi seu Replicationis in hac notione nunquam utitur Cicero, sed Jurisconsulti nostri ita eoutuntur, eorumq; æquales, ut Plinius, Sueton. Tacitus.

Veluti cum pactus est.] Exemplum replicationis hic adfertur: nam duo sūt pacta. prius de nō petēdo, ex quo nascitur exceptio pacti de nō petēdo; posterius de petendo, ex quo replicatio de petendo.

Namque nihilominus.] Quasi diceret, quamvis priori pacto posterius contrariū sit subsequitū, tamen prius posteriore non est sublatum. Quid ita? quia pactum est facti, & proinde unum altero non tollitur ipso jure, quavis stipulatio una tollatur per alteram, quia stipulatio est juris, de qua differentia pacti & stipulationis & ratione differentia, eleganter Paul. *l. Si unus, 27. §. pactus, 2. ff. de pact.*

Sed quia iniquum.] Quasi diceret, quod dictum est pactum non tolli, id subtile est, & ex stricto jure, sed æquitas dicat, ut voluntas potius spectetur contrahentium. Notum est autem, posteriorem voluntatem

priore derogare in Testamentis, in contractibus, in pactis, in legibus, & c. *l. Pacta, 12. C. de pact.*

S. Rur

§. Rursus interdum.

Nunc de Duplicatione, quæ nihil aliud est, quam allegatio rei duplici
sive altera, qua jus Replicationis infirmatur. Sic & Triplicatio &
Quadruplicatio definiri possunt, de quibus & in l. 2. § 1 ff de except. l.
consilio. 7. §. 1. & §. Cum dementis, 2 ff. de curat. furios.

Interdum ulterius.] Puta ad Quadruplicationem & Quintuplicatio-
nem. Sed novissimâ constitutione Imp. Caroli V. Augustana cautum est, ut
in Exceptionibus Dilatoriis duplicatio tantum; in peremptoriis Triplicatio
tantum, & non ulterius admittatur, nisi Judex ex qualitate causæ longiorē
disputationem concedat.

§. Exceptiones autem.

In signis regula hîc exponitur, de Fidejussoribus, sive quæ Exceptiones
etiam fidejussoribus dentur, quæ ut intelligatur sciendum: Exceptiones
etiam ita dividi, quod aliæ sint Personales, aliæ Reales sive rei cohæren-
tes, l. Exceptiones, 7. ff de Exception. & pleræque sunt Reales, ut metus, doli, Ju-
risjurandi, &c. Pauca sunt Personales, ut quæ datur Debitori qui bonis ces-
sit, & quæ dantur socio marito & aliis, puta ut non teneantur ultra id, quod
facere possunt, ut dictum sup. in fin. tit. de act. § sunt praterea, 36. & seqq. Nunc
regula est: Exceptiones Reales dari non tantum Reo, sed etiam fidejussori
ejus; personales non item d. l. Exceptiones, l. Fidejussores, 23. & ll. seqq. l. Quod di-
ctum, 32. ff. de Pact. Ratio differentiæ est facilis, quia ea quæ propter personam
dantur beneficia, merito personam non excedunt, l. Privilegia, 196. ff. de div. R. l.

Plerumque adcommodari.] Puta si rei cohæreant, ut sunt pleræque
Exceptiones. Nam si personæ, non solent hic adcommodari, & hoc est quod
ait inf. sane quædam exceptiones.

Adcommodari solent.] Etiam invito Reo, l. Ex persona, 32. ff. de fidejuss.
Nam fidejussori melius est non solvere, id est, exceptione uti, quam solum
repetere.

Quia quod ab iis petitur.] Ait Imp. quod à fidejussore petitur, id ab
ipso reo quodammodo peti. Ratio est, quia mandati judicio Reus, quod ejus
nomine solvit fidejussor, ei reddere tenetur actione mandati, l. Mandati, 14.
C. de fidejuss. Cur autem Reus teneatur fidejussori hac actione mandati, hæc
est ratio: quia Reus qui patitur pro se fidejuberi, videtur fidejussori id quoq;
mandare tacite, ut suo, id est, Rei nomine solvat creditori, l. Indebitam, 47. ff.
de condict. indeb.

Qua ratione.] Exemplum est Regulæ, quod Rei pactum de non peten-
do prodest fidejussori, id est, ut neque à Reo nec fidejussore creditor pe-
tere possit: Etenim hoc pactum rei cohærens, ut & alia, rei judicata, doli.

Sanè

Sanè quædam] Scientia ea quæ personæ coherent, *ut sup. dictum.*

Ecce enim debitor] Exemplum est Exceptionis personæ coherentis puta quæ datur debitori ei, qui cessit bonis, & debitori tantum non ejus fidejussori, *l. Nisi, 22. ff. de pact.* De qua Exceptione dictum *sup. §. ult. de Act.* Eiusdem generis est exceptio quam & alii habent, ut in id tantum teneantur, quatenus facere possint, de quib. *d. sup. §. sunt præterea, 36. ff. de Act. d. l. Exceptiones. 7 ff. h. tit. De Except.* ut maritus de dote tenetur uxori non in solidum, sed quatenus facere potest, fidejussor mariti tenetur in solidum, *d. l. Exceptiones. 7.*

De Interdictis, Titulus XV.

S Ex velut capita sub hoc tit. explicantur. Ratio ordinis, Definitio Interdicti, Divisione ejus, de verbo, de Possessione, Ordo & Forma: addemus & nos de numero Interdictorum & de differentia Actionis & Interdicti & breviter de hodierno usu. De his autem latius toto *lib. 43. ff. & C. lib. 3. tit. 9. prioribus.*

Sequitur ut dispiciamus] Ratio ordinis jam exposita *sup. ad init. tit. de Act.* id est, cur prius de Actionib. posterius de Interdictis, & hîc & in D. & C. explicatur, duplex est causa. I. Quia actiones multæ sunt Civiles & quia actiones plerq; sunt de rei proprietate; cum Interdicta pleraq; omnia sunt & Prætoria, & de possessione & non de proprietate, *§. 1. in fi. h. tit. At Civilia,* & ea quæ ad proprietatem pertinent, ut indigniora, prius sunt explicanda.

Seu Actionibus] Quasi diceret, videamus de Interdictis ut veteres vocant, de actionib. Extraordinariis eorum loco, ut hodiè vocamus, de quo *§. ult. in fi. h. tit. & ita in ff. De Interdic. sive extraord. act. & quæ pro his compet.*

Erant autem interdicta] Definitio hæc Interdicti veteris ita breviter concipi potest. Interdictum est formula, qua Prætor aliquid fieri jubet aut vetat inter eos maximè, qui de possessione vel q. contendunt. Apud Isidorum *lib. 5. Etym. cap. 24.* Interdictum definitur quod à Judice, non in perpetuum, sed pro reformando decreto ad tempus interdictur salva proportionem Actoris. Definitur & paulo aliter à Theoph. hîc, à Cujac. in *Paratit. ff. eod.* Sed omnes hæc definitiones jure veteri, id est, lictis usitato nō juri Justiniano conveniunt, ut & ipse Imp. indicat his verbis: *Erant & jubebat.* Quare definitio nostri Juris hæc fortasse sit: Interdictum est actio in personam Prætoria de possessione ferè vel adipiscenda, vel retinenda & fruenda vel recuperanda. Nam olim Interdictum erat sententia sive decretum Prætoris, à Theophilo dicitur *ἐπιδικία*, effatum, Decretum, Pronunciatio. Hodiè est actio, ut *hic in init. tit.* quamvis & olim verbo Actionis latissimè sumpto Interdicta quoq; continerentur, ut ait Ulp. *l. Actio-*

A a a

nis.

nis, 37. ff. de obl. & act. Est autem actio in personam, l. 1. in fin. ff. de interd. & quidem prætoriam, nam ut & sup. dictum, Interdicta omnia sunt prætoriam ut hic in definit. in verbis quibus prætor &c. Differentia autem hujus nostræ definitionis, siue propria nota & vis in iis verbis, de possessione ferè &c. posita est. Nam pleraque interdicta sunt de possessione, quo differunt ab aliis actionibus, quæ sunt vel de rei proprietate, vel de obligatione. Pauca tamen quædam interdicta proprietatis causâ non possessionis continent, l. Interdictorum. 2. §. quedam 2. & §. seq. ff. h. t. Et hinc est quod interdicta siue hæ actiones vulgo dicuntur iudicia possessoria, ut infr. §. ult.

Aut quasi possessione.] Scilicet Rerum Incorporalium, quæ propriè & verè non possidentur, l. Sequitur. 4. §. pen. ff. de usurpat. & usucap. l. 1. §. Quod ait Prætor. 7. ff. quod legatorum. Sunt enim pleraque interdicta de vera possessione: sunt etiam quædam de quasi possessione, ut de itinere, cloacis.

§. Summa autem.

Nunc de divisionibus quæ sub h. t. tres explicantur. Nā ut tit. de actionibus ita & hic totus ferè in divisionibus consumitur: Præter has autem sunt & alia: Ut interdicta quædam sunt de possessione, quædam de proprietate, d. l. 2. §. quedam, 2. ff. h. t. l. Sunt personæ, 43. ff. de relig. & sumpt. fun. ut interdicta partim sunt simplicia partim duplicia l. Interdictorum. 2. ff. h. t.

Quibus prætor vetat aliquid.] Interdictis plerumque vis prohibetur, ut mox; prohibentur tamen & alia, ut Edificatio, ut munitio viæ cum incommodo alterius, ut piscatio, &c.

Veluti vim.] Duo tantum interdicta quibus vim petat prætor, hic exponuntur. Uti possidetis, ut hic, & de mortuo inferendo. Sunt & alia pleraque, l. 1. ff. de loco publ. fruct. l. 1. de via publ. refic. l. 1. ut in flum. pub. &c. l. 1. ff. de rip. mun. l. 1. & l. Inde. 3. §. ait prætor, 11. d. itin. act. priv. l. 1. ff. de superficieb.

Veluti vim sine vitio.] Intelligit interdictum uti possidetis, de quo inf. latius §. retinenda.

Vel mortuum inferendi.] Est hoc interdictum de mortuo inferendo, quod e i datur, qui mortuum prohibetur inferre in locum suum, de quo est tit. ff. de mortuo infer.

Quo ei ius.] Ita & in ipso Edicto, l. 1. ff. d. t. cui autem quando sit ius inferre, cui nō, explicatur sub tit. ff. de relig. & sumpt. fun. l. Si plures. 41. & l. Sūt. 43. d. t.

Vel in sacro loco.] Est interdictum, ne quid in loco sacro fiat, de quo est tit. ff. ne quid in loco sacro.

Vel in flumine.] Est interdictum, ne quid in flumine publ. de quo item tit. ff. ne quid in flum. Præter hæc quatuor hic exposita interdicta prohibitoria, sunt

ria, sunt & alia complura, fere triginta. Nam pleraque interdicta sunt prohibitoria, unde & nomen, *de quo infr.*

Restitutoria.] Dicuntur Restitutoria dupliciter. Nam quædam ideo, quod iis possessio; quædam, quod iis opus aliquod, vel quid aliud, restitui jubeatur. Prioris generis sunt quatuor ferè, ut Quorum bonorum, quod legatorum, Unde vi, & Salvianum; posterioris sunt plura, ut ne quid in loco publico, ut de via publ. refic.

Veluti bonorum.] Duo tantum Restitutoria interdicta hîc exponuntur, Quorum bonorum & Unde vi, cum sint longe plura, ut jam d.

Veluti bonorum possessio.] De hoc interdicto, quod dicitur Quorum bonorum, latius *infr. in §. sequens.*

At cum jubet,] De hoc quoque, quod dicitur Unde vi, *latius infr. §. Recuperanda.*

Exhibitoria per quæ.] Scilicet vel rem, ut tabulas, vel personas, ut liberos, libertos, &c.

Veluti eum.] Tria hujus generis interdicta hîc exponuntur, De libero homine exhibendo, De Liberto & de Liberis, sunt & alia, ut puto omnino tria tantum, De verè libero exhibendo, de tabulis exhibendis, & de uxore exhibenda, de quo *l. 2. ff. de interd.*

Veluti eum cuius.] Videntur duo esse interdicta valde inter se cognata, unum de libero homine exhibendo, de eo, inquam, libero, de quo nulla est controversia, quo pertinet *ut. ff. de lib. hom. exhib.* Alterum item de libero homine exhiben. Sed de eo cuius de libertate est cōtroversia, sive ut ait Imp. agitur, de quo hîc. Quare illud datur in eum, qui supprimit certò liberum hominem; hoc in eum qui non supprimit certo liberum.

Aut libertum.] Est interdictum de liberto exhibendo, quod datur patrono, in eum, qui libertum supprimit de quo *l. 2. ff. de interd.*

Aut parenti liberos.] Hoc est interdictum, de liberis exhibendis, de quo est *ut. ff. de lib. exhib.*

Sunt tamen.] Quasi diceret, etsi modo dixi, Interdicta esse non tantum prohibitoria, sed etiam Restitutoria & Exhibitoria; sunt tamen qui putent prima tantum verè esse interdicta. Itaque hîc Imp. de verbo interdicti, cuius adfert & notationes & notiones. Nam ait hoc verbū interdicti interdum accipi latius, interdum angustius & propriè magis. Latius quidem de omni decreto prætoris, de possessione vel quasi, & tum dici quasi inter dictum; Angustius verò de eo tantum, quo prætor prohibet aliquid fieri, & tū dici, ut vulgò utuntur, verbo interdicti pro denūciare & prohibere: Est & tertia notatio, qua interdictum quasi interim dictū appellatur, ut sup. ex Isidoro definivimus. Verum interdicti altera notatio, ut pro interdictione sive prohibitione vulgò accipitur, mihi videtur verissima & verisimilè est.

Aaaa 2

pri.

prima Interdicta, ut & hodie sunt, pleraq; fuisse prohibitoria, unde & nomen acceperunt.

Quia inter duos.] Scilicet Actorem & Reum: Nam cum aliis, cum hoc differt actio ab interdicto, quod actio est inter tres, Judicem, Actorem & Reum; Interdictum erat inter duos, quamvis hodie sit inter tres, quia nihil aliud est quam actio, de quo *infr. §. ult.*

Proprie decreta.] Decretum in jure est sententia non Judicis, ut loquuntur Pedanei, sed magistratus vel etiam principis pro tribunali sedētis: quare & interdicta omnia olim decreta dici poterāt, *l. 1. in prim. ff. de tab. exhib.* quia à prætore pro tribunali edebātur. Sed de hoc verbo d. & *sup. §. sed & quod principi, §. de jure nat. gent. & civ.*

§. Sequens divisio.

HÆc divisio maximè insignis extat & in *l. 2. §. hac autē, 3. ff. de interdict.* ubi in fine addit IC. esse quædam interdicta duplicia sive mixta, tam recuperandæ, quàm adipiscendæ possessionis. Sed Cujac. *lib. 4. obs. cap. 13.* eum locum putat esse mendosum, & ita restituendum. Sunt autem interdicta, ut diximus, duplicia, ut reliqua deleantur, Fortassè rectius tota ea clausula inducatur: Sunt interdicta, &c. Est autem hæc divisio trimembris exemplo juris; Nam & Ulpian. ait, totum jus consistere vel in acquirendo vel in conservando, vel in minuendo sive alienando, *l. ult. ff. de legib.* Sed obstat *l. 1. §. Est igitur. 4. ff. uti possid.* Ubi bimembris est divisio Restituendæ & Retinendæ possessionis; sic enim eleganter Ulpian. ex Pedio: *Omnis de possessione controversia aut eò pertinet, ut quodq; non possidemus, nobis restituatur; aut ad hoc ut nobis retinere liceat quod possidemus.* Et sanè interdicta quæ sunt adipiscendæ possessionis, si actorem spectes, eadem sunt, & restituenda si Reum: quia tamen actor potius spectatur, planior est trimembris distinctio.

§. Adipiscendæ possessionis.

DUO hujus generis interdicta, Quorum bonorum & Salvianum, hic exponuntur, quanquam & alia reperiantur, ut de Tabulis exhibendis.

Ad commodatur bonorum.] De interdicto Quorum bonorum est *rit. ff. & C. Quorum bonorum*, de quo quatuor hic exponuntur: Cui detur, de nomine, qua de re, & contra quem. Et ait Imp. dari Bonorū possessori. Queritur vulgo: An & heredi? Et rectè negant dari, quia prætor suos successores (bonorum possessor namq; est successor prætorius, heres est civilis) tantum tuetur. Putat tamen Accurs. & reliqui Clossogr. hoc interdictum saltem utile heredi dari, quod nusquam relatum est.

Quod

Quod appellatur Quorum bonorum.] Generaliter Interdictorum nomina sumuntur à primis verbis Decreti sive Edicti, vel ab auctore, vel à materia sive re, qua de agitur. Primi generis est hoc & pleraque alia, ut, quod legatorum, uti possidetis, unde vi, ne quid in loco sacro, &c. Secundi est interdictum Salvianum, de quo mox. Tertiū sunt item multa, ut de precario, de aqua, de fluminibus, de fonte, de cloacis, de rivis, de arboribus cadendis.

Ejusque vis & potestas.] Duo, id est, de re & contra quem, hīc exponuntur. Prius ut melius intelligatur, id repetendum: ut actiones aliæ sunt de Universitate, aliæ rerum singularium. *l. 1. ff. de rei vindicat.* Ita & interdicta alia esse de Universitate sive Universa bonorum, alia rerum singularium *l. 1. ff. de interdict.* Ut autem una propriè est actio Universalis, Petitio Hereditatis; ita & interdictum hoc, Quorum bonorum, *l. 1. ff. Quorum bonorum.* Sed magnopere inter se differunt: Nam petitio Hereditatis est civilis, est in rem, est de jure sive dominio; Quorum bonorum est Prætorium, est de facto sive possessione Universitatis. II. Illa datur heredi, hoc bonorum possessori. Sed in eo conveniunt, quod & illæ & hoc dentur contra heredem, id est contra eum qui possidet vel pro herede vel pro possessore, de quo mox: Itaque definiri potest hoc Interdictum, quod possessio petatur universæ bonorum possessionis. Nam & hoc notandum bonorum possessionem, de qua agitur *sup. sub. tit. de bon. poss.* differre à possessione, quæ petitur hoc interdicto. Nam bonorum possessio est juris, ut hereditas, *l. 1. ff. de bon. poss.* Possessio quæ & hoc & aliis interdictis petitur est facti, *l. 1. ff. de adquir. posses.* Ex his intelligitur hoc interdictum petitioni hereditatis in his duobus simile esse, quod utrumque sit universale & utrumque detur contra eundem. Sed obstat *l. Hoc amplius. 29. ff. de furt.* ubi hoc interdicto videntur peti tabulæ hereditariæ, id est, res una, non universitas. Sed dicendum, eandem esse rationem interdicti & petitionis hereditatis, puta ad utrumque semper intendatur universaliter contra quemlibet possessorem, etiam rei singularis licet minimæ, *l. Regulariter. 9. & l. Licet. 10. ff. de petit. hered.* Sed officio Judicis non amplius restitui à possessore, quam quod ab eo possidetur. Brevius petitio semper est universalis, restitutio sæpe singularis, ut in *d. l. Hoc amplius. 29. & l. seq.* Et hoc est, quod ait, *ut quod ex his bonis*, &c. id est, sive omnia sive res singularem. Contra eum autem datur qui pro herede vel pro possessore possidet. Pro herede possidet is, qui heredem se esse vel putat vel mentitur. Pro possessore, quineque est heres aut bonorum possessor, neque putat aut fingit se esse. Prior causam sive titulum non verum quidem, sed aliquem tamen opinatum aut mentitum suæ possessionis adfert; Alter nullum planè adfert, sed rogatus, titulo quo possideat, respondet, quid ad te? ut est prædo, fur, raptor, *l. Pro herede. 11. §. ult. & 2. ll. seq. ff. de petit. hered.*

Itaque si quis adeptus.] Nam possessioni amissæ recuperanda uti-

Aaaa 3

le

le est interdictum Unde vi, de quo §. recuperanda, *infr. hoc titul.*

Interdictum quoque.] De hoc est *tit. ff. & C. de Salviano Interd.* Est autem hoc interdictum, quo dominus fundi rerum coloni, pro mercede live pensione sibi oppignoratarum, possessionem petit.

Eoque utitur dominus fundi.] Hoc interdictum datur domino fundi & datur adversus Extraneum, id est non colonum, *l. 1. §. 1. ff. de Salvian. interd.* Et datur de rebus coloni, qua in re simile est hoc interdictum actioni Servianæ: Nam & ea de rebus coloni datur, §. *ut serviana*, 7. *sup. de act.* Differunt tamen hæc duo Judicia, quod Servianum in rem, salvanum in personam, *l. 1. §. ult. ff. de interd.* II. Illud est de jure, id est pignore; hoc de facto, id est, de possessione, ut pleraque interdicta.

§. Retinenda possessionis.

Duo hujus generis interdicta hic exponuntur, uti possidetis & utrubi, eaque sunt præcipua, sunt tamen & alia, ut de superficiebus, de aqua, de fonte, itinere, de actu, &c. De his autem duob. extant duo *tit. in ff. lib. 43. tit. 17. & 3. & tit. C. uti possidetis lib. 8.*

Utrubi.] Dicitur Utrubi, ut in ff. Utrobi, ut hic in antiquis libris: dicebant & antiquissimi Utribi, teste Carisio.

Cum ab utraque parte.] Usus horum interdictorum planè necessarius hic exponitur, qui ut melius intelligatur, meminisse oportet duo esse Judicia, valde illa quidem diversa, sed sæpè concurrentia, proprietatis & possessionis. Glossographi vocant petitorium & possessorium: illud in jure dicitur Rei vindicatio, hoc interdictum uti possidetis. Verbi gratia duo contendunt de fundo Tusculano, uterq; se dominum esse ait, & uterq; item ait, se esse possessorem. Nam dum uterq; de dominio contendit, id est, rei vindicationem intendit, quæritur uter sit possessor? Nam rei vindicatio contra solum possessorem intenditur, §. 1. & *seq. sup. de act.* Hic jam si uterq; possessorum quoq; se esse dicat, præter priorem de dominio controversiam, exoritur & altera de possessione, quæ pertinet ad hoc interdictum: atque ita duo hæc Judicia concurrunt, de quib. hæc duo queri solent. I. Utrumq; prius & an utrumq; coram Judice eodem decidi debeat? Et constat de possessione prius agendum. Ratio mox explicabitur. Constat quoq; apud eundem Judicem de utroq; esse definiendū, de quo concursu multi sunt loci, *l. Inter*, 62. *ff. de judiciis*. *l. Exitus*, 35. *ff. de adq. posses.* *l. Si statu libera* 6. §. *ult. ff. de statu lib.* *l. Nulli*, 10. *C. de judiciis*, *l. Ordinarii*, 13. *C. de rei vindic.* *l. Incerti* 3. *C. de interd.* *l. Et an eadem*, 14. §. *ultim. ff. de except. rei judic.* Et hoc est, quod hic ait Imperator. Cū ab utraque parte, &c. Queritur & tertio à Pragmaticis seu Glossogr. an utiūq; ut loquuntur, cumulari & in eodem libello conjūgi possit? Dicendum nō posset, quia proprietas nihil habet cōmune cum possessione, *l. Naturaliter*, 12.

§. nihil

§. *nihil commune*, l. 1. ff. de adq. poss. Tum quia cumulatio actionum, ut vocant, non ex jure, sed contra jus ex commentis Glossographorum invēta & in forum est inducta. Duo tantum sunt text. in jure, ubi cumulationis actionum fit mentio. l. 1. ff. quod legat. l. Ordinarii 13. C. de revind.

Namque nisi.] Ait Imperator in rei vindicatione, ut & in aliis actionibus prius constare debere, uter sit actor, & uter Reus: quia autem in Rei vindicatione possessor est reus, si uterque possessorem se esse contendat, hæc controversia de possessione prius est disceptanda, quam de proprietate, quia qui judicabitur esse possessor, is erit Reus, alter erit actor. Hæc igitur est ratio, cur prius de possessione posterius de proprietate judicetur, quia scilicet alioqui constare non potest, uter sit actor aut Reus. Nam ratio civilis id postulat, ut unus sit actor, alter Reus, quod & naturalis ratio dicitur, quia nemo à seipso petere potest, id est, ut sit actor & Reus, & hoc est, quod ait, *quia Civilis & Naturalis, &c.*

Et quia commodius.] His quoque verbis utilitas interdicti continetur: Nam ait Imp. sæpè graves contentiones esse de possessione, quæ causa fuit, cur prætoris auctoritate esset opus, id est, interdicto, id est, ut lege potius & iudicio, quam armis de possessione disceptetur. Ratio autem cur de possessione graves sæpè controversiæ exoriantur, hæc est: quia possessionis multæ sint utilitates live commoda, ex quib. una utilitas hîc exponitur, quod in ambiguis live in pari causa potior est causa possessoris l. 1. in pari. 128 ff. de div. ff. R. I ubi latius id explicatur.

Sed interdicto.] Differentiæ horum interdictorum duæ hîc exponuntur: Prima, quod uti possidetis est rerum immobilium; ut ubi est rerum mobilium, l. 1. ff. ut ubi, l. 1. § 1. ff. uti possidet. II. Ad effectum live vim & potestatem eorum pertinebat. Nam in uti possidetis actor esse poterat & vincebat, etiam si vitio possideret, id est, vi, clam, precario; in ut ubi non item, sed hæc differentia hodiè sublata est, ut ait Imp. in vers. hodiè tamen aliter observatur.

Qui majore parte.] Huc pertinet l. Majore, 156. ff. de V. sig. quæ sumpta est ex materia interdictorum.

Quantum ad possessionem.] Id est, sive justa sit possessio sive injusta: quantum vero ad alia, adhuc differunt hæc duo interdicta, puta quantum ad res. Nam uti possidetis est rerum soli, ut ubi rerum mobiliū, ut sup. dictū.

Ut ille vincat.] Quod proprium erat interdicti uti possidetis, sed jam commune est & interdicto ut ubi, ut in utroq; possessor tempore litis contestatæ non debeat possidere injustè ab adversario, id est, clam, vi aut precario. Is enim vincit si ab adversario, nec vi, nec clam, nec precario possideat. Nam hæc duo diligenter hîc distinguuntur, I. possidere ab adversario vel ab extraneo, non possidere justè vel injustè, ut vi, clam, &c. Nam justa possessio adversus adversarium sola prodest possessori; adversus extraneum prodest

Prodest & iusta & iniusta. Quid ita? qualiscunque enim possessor, inquit Paulus, hoc ipso, quod possessor est, plus juris habet quam ille qui non possidet, l. 1. §. ult. & l. §. ff. uti possidet. Et hac in re notanda est differentia inter hæc duo interdicta uti possidetis & unde vi, quod in uti possidetis possessio iusta duntaxat prodest adversus adversariū: in unde vi prodest & iusta & iniusta adversus adversarium expulsorem.

§. Possidere autem.

DE possessione latus est tractatus in ff. & C. de adq. vel amitt. posses. hic quia interdictum uti possidetis est de retinenda possessione, breviter unum exponitur præceptum per quos possessio retineatur, acquiratur & amittatur & quomodo. Unde arrepta occasione multa Interpp. hic disputant de possessione. Nos breviter hæc tria: notationem verbi, divisionem & definitionem possessionis explicabimus. Sunt enim in iure hæc duo rerum capita prima & maximi momenti, Dominium & possessio. De illo dictum sup. ad tit. de rer. divis. §. singulorū, 11. hic de possessione & primum de verbo videamus. Possessio, ut ex Labeone adfert Ulpian. à sedibus quasi positio, quia naturaliter tenetur ab eo, qui ei insistit, appellata est, l. 1. ff. de adq. vel amitt. poss. Sic enim rectè habet Codex Florent. Nam olim ante eum typis divulgatum habebant pedibus, id quod explicat Alciatus lib. 1. disput. cap. 1. & Stephanus Forcatulus in Necyomant. juris. Nam veteres & in his Cicero, Scæpius pedem ponere dicunt, & pedem referre, l. Quod meo. 18. §. ult. ff. de adq. poss. Sunt & alia duo verba huic cognata, Habere & tenere. Nam hæc tria: Habes, Tenes, Possides, veteres conjungere solent interdum, ut omnia possessionis genera complecterentur, §. item per acceptilationem, 1. sup. quib. mod. toll. oblig. Quæ tria verba ita inter se distingui possunt, ut habere sit velut genus, possidere & tenere duæ ejus partes. Nam verbo habendi & jus, ut plerunq; & factum interdum continetur: possidere quoque ad jus plerunq; & ut tenere ad factum duntaxat pertinet. De verbo habendi, l. Stipulatio ista, 38. §. habere, 9. ff. de V. obl. l. Habere, 188. de V. sig. l. 1. §. quod autem ait Prætor, 33. ff. de vi & vi armat. l. Possessio quoq; 49. ff. de adquir. vel amitt. posses. De verbo autem tenendi l. Officium, 9. in fin. ff. de rei vindic. & d. l. Stipulatio, 38. §. hæc quoq; stipulatio, 7. d. l. 49. & l. Sequitur. 4. §. item si eam rem, 9. ff. de usurpat. & usucap. Græcè possessio dicitur κατὰ χεῖρα, l. 1. ff. de adq. poss. & Theop. hic. Germanice Besizung dicitur. Verbum usus possessioni est simillimum; aded ut à veteribus possessio definiatur usus, auctore vetere IC. Ælio Gallo apud Festū. Sed jure nostro, usus propriè differt à possessione, ut hæc sit rei corporalis, ille juris sive rei incorporalis. De possessionis definitione res est toto jure difficillima ad explicandum, de qua inter se certant Duaren. lib. 1. disput. cap. 18. Cujac. lib. 10. obs. cap. 30. & in parat. ad tit. Cod. de adq. poss. & Continus lib. 1. disput. jur. cap. 10. & copiosissimè Johann. Vaud.

Vaud. lib. 2. *quæst. jur. cap. de possess.* & *Connan. lib. 6. comment. cap. 9.* Merisq; autem definitio Theoph. hic & in §. *Itē 3 Vers. non solum sup. per quas person. cuiq;* adq; probatur, qua possessio definitur corporalis rei detectio animo sive opinionione domini. Nō rectē. Nam tenere plurimū differt à possidere, ut sup. dictū. Quia tenere est meri facti, non juris, d. l. *Stipulat' o' ista*, 38. ff. de *V. obl.* Tū quia differentia sive proprietas illa, animo domini, est vitiosa. Quid ita? quia multi possident & verē possident, qui tamen non habent animum domini ut sequester, ut Creditor, ut Emphyteuta, ut Vassallus, ut is qui rem possidet precario, l. *Si fundus*, 16 §. *in vindicatione*, 3 ff. de *pignor. l. Debitor*, 40. §. *ult. de pignor. act. l. Veluti*, 3. & l. *Et habet*, 15 §. *eum qui*, 4 ff. de *precario l. Viruxori*, 17. §. *si mulier*, 1. ff. ad *SC. Vellejan.* Quare rectius fortasse definiatur possessio jus habende rei corporalis sibi, non alteri, idque jure domini. His enim verbis possessor distinguitur & ab iis, qui verē nō possident, sed tenent, ut sunt ii qui nō sibi sed aliis possident, ut servus, filiusfam. Inquilinus, Colonus, usufructuarius, Commodatarius, Depositarius, Conductor, &c. Et à Domino; nam etli dominus possidere potest, id est, etli in unum sapē dominium & possessio cōcurrere possunt, semper tamen causla domini seu proprietatis differt à possessione, l. *Naturaliter*, 12 §. *nihil cōmune*, 1 ff. de *adq. vel amitt. poss. §. l. Si legat. t. m.*, 11 ff. ut *legat. nomine caus.* Est igitur possessio jus rei corporalis habende suæ utilitatis causla. Ex eadem definitione intelligitur, missos in possessionē nō possidere, sed esse in possessione custodiæ causla, quæ duo esse in possessione & possidere longē differunt, & esse in servitute & servire, l. *Cum legatorū*, 12. & l. *Si quis i reditorem*, 14 ff. de *quib. ex caus. in posses. eat. l. Si quis ante*, 10. ff. de *adq. posses.* Postremō de divisione possessionis non minor est controversia ac difficultas: Nam Paulus ait, unum esse genus possessionis, l. *Possideri*, 3 §. *ex contrario*, 5. ff. de *adquir. posses.* Et sanē ut obligatio, ita & possessio verē una est: Nam quod vulgō & passim in jure possessio ut & obligatio alia dicitur civilis, alia naturalis, nominis potius est divisio, quàm rei: nā naturalis possessio, ut & naturalis obligatio, per abusionē potius quàm propriē & verē est possessio vel obligatio. De obligatione, l. *Nec servus*, 41. ff. de *pecul.* possessio autē naturalis ea est quæ ad verbū tenendi potius, quàm ad possidēdi pertinet, ut naturaliter possidere idē sit quod tenere, quod & in servū cadit, d. l. *Stipulatio ista*, 38. Est & altera divisio possessionis, qua alia dicitur juris, alia corporis, sed hæc eadem est cum priore. Nam possessio corporis, quæ & corporalis, eadem est cum naturali. Sed id notandum, corporalem possessionem, quod interdum in jure ponatur, pro naturali, interdum pro injusta & violenta poni, l. *Quod servus*, 24. ff. de *adq. posses.* Est & tertia quam probat Paulus d. §. *ex contrario*, qua possessio vel est justa sive bonæ fidei, vel est injusta. Injusta autem, id est, vitiosa & malæ fidei fit tribus modis, Vi, Clam & precario. Contra igitur omnis reliqua possessio est justa & bonæ fidei, l. *Si de eo*, 40. §. *ult. ff. de adq. posses.* His breviter explicatis, nunc videamus de eo capite quod hic exponitur,

B b b b

tur,

tur, Per quos possessio retineatur. Et ait Imp. possessionem retineri non tantum per nos ipsos, sed etiam per nobis subiectos: in. d. per quemlibet alium, qui nostro nomine sit in possessione, ut per depositarium, per Commodatarium, per colonum, per inquilinum, &c. l. i. § Item 5 l. Generaliter, 9 l. Qui universus, 33 de acq. poss. ff.

Quin etiam animo.] Quasi diceret, quod modò diximus, possessionē retineri tam per nos, quā. per alium quemlibet nostro nomine, id est, si vel nos vel alius corpore rem possideat, id inquam de corpore intelligendum, sed non tantum corpore nostro vel alieno, sed etiam animo solo retinetur possessio, qua in re differt retentio possessionis ab acquisitione. Nam solo animo non acquiritur, quamvis solo animo & retineatur & amittatur, qua de re explicabimus ad l. Ferè. 15, ff. de R. I.

Adip. sci. vero.] Tit. per quas person. § Item. 3. Vers. non solum.

§. Recuperanda possessionis.

Hujus tertii generis omnium celeberrimi unum est interdictum, quod dicitur unde vi: Olim erat duplex, Quotidianum & de hominibus armatis: Sic enim Cic. pro Cecinna dupliciter, inquit, hodiè dejectur, aut sine coactis armatisque hominibus aut per ejusmodi rationem ac vim. Ad duas dissimiles res duo disjuncta interdicta sunt, &c. Nam ut duplex vis erat, Quotidiana, sive moribus; & armata sive contra bonos mores: ita duplex quoque erat interdictum. Differentiæ autem inter hæc duo interdicta de vi quinque exponuntur à D. Cujac, ad Paul. lib. 5. sent. tit. 1. Verum jure nostro, ut pleraque sollemnia Romanorum, ita & hæc vis quotidiana ac deductio moribus, ut vocat Cic. quæ erat sollemnis & simulata quædam vis, jam pridem exfolevit, factum est ut interdictum quoque, alterum, puta de hac vi sollemni, sublatum est, & nusquam toto jure reperitur, nisi forte pauca hæc vestigia in l. Sed si. 1. §. vi possidere, 28. & §. qui a me vi, 30. & l. Sed si vi, 14 ff. de vi & vi arm. Itaque unum est interdictum hoc nostro jure unde vi, de quo hic & tit. ff. de vi & vi arm. & tit. C. unde vi & tit. seq. Dicitur hoc interdictum non tantum unde vi, sed etiam momentum sive momenti beneficium sive momentariæ possessionis interdictum & interdum celeris reformatio, l. Momentaria, 8. C. unde vi & tit. C. si de momentan. poss. l. Si coloni, 14. C. de agric. & censur. Dicitur & Reformatio momenti à Symmacho in Epistolis, videatur & Cujac. lib. 1. obs. cap. 20. & lib. 3. Moribus ferè totius Europæ rursus invaluit duplex interdicti de vi, Summarium & Plenarium, ex Commentis Clossographorū. Vulgò autem hoc interdictum à Pragmaticis Spolium dicitur, Germani vocant dejectionem Entsehung: Galli Querelam novitatis: Græci veteres vocant ἐξάλυ. de quo Pollux.

Si quis

Si quis ex possessione.] Nam hoc interdictum ei tantum datur qui possedit, l. 1. §. interdictum autem, 23. & §. hoc interdictum. 44. ff. de vi & vi armat. Ut contra non datur ei qui nondum possedit, verbi gratia, Si emptor fundi vel heres possessionem fundi ingressurus primum prohibeatur ingressu, non datur ei hoc interdictum, sed actio injuriarum, l. colonus, 12. l. cum fundum, 18. ff. de vi & vi armat. & d. l. 1. §. cum qui, 26. Quod contra tamen Cic. pro Cecinn. disputat & iudices fefellit, &c.

Vi.] Vis in jure est duplex, Publica & Privata, & utraque huc pertinet, de qua re inf. Est & alia ejus divisio Accursiana ad l. Extat, 13. ff. quod met. caus. Quam Glossographi passim inculcant, eaque quinque partium. Nam dicitur vel turbativa, vel ablativa, vel compulsiva vel expulsiva, vel inquietiva. Ablativa pertinet ad tit. vi bon. raptorum. Compulsiva, ad tit. ff. quod met. caus. Ex reliquis dux Turbativa & Inquietiva, quae idem valent ferè, ut ait Alciat lib. 1. Parerg. cap. 14. ad interdictum uti possidetis, sola Expulsiva ad hoc unde vi refertur: qua in regraviter labuntur. Nam ad hoc interdictum pertinet non tantum expulsio sive extrusio, sed etiam turbatio, ut si in fundo quis meo me invito vel lerat, vel aret, vel plantet, si in domo quis mea quid aedificet, atq; ita me in possessione impediatur aut turbet, ut diserte ait l. Vim facit. 11 ff. de vi & vi armat. Ex eodem errore sequitur alter, quo contendunt, Interdictum Uti possidetis dari non tantum possessori, sed etiam non possessori, puta ei qui possessorem turbet, cum tamen introductum sit propter duos utrinque de possessione contententes, unde & nomen habet Uti possidetis, l. 1. §. 1 ff. uti possidetis, §. retinenda eod. Nec juvat eos l. Si duo. 3. §. si vicinus, 9. ff. uti possidetis, ubi Inquilinus qui tectorium induxerit in parietem, interdicto Uti possidetis compellitur tectorium demoliri, ex quo concludunt illi, eum qui in alienis aedibus quid molitur, incidere in interdictum uti possidetis. Non rectè; Nam d. §. si vicinus, 9. perspicue loquitur de comuni pariete inter duos vicinos. Nam hoc casu, id est, in communi pariete, si alter vicinorum in eo aedificet tanquam in proprio, recurritur ad hoc interdictum uti possidetis, quia duo litigent de unius rei possessione, id indicat verba d. §. ex mea parte, & ex tua parte. Ex eodem errore passim jam invaluit praxis, ut omnis turbatio non interdicto unde vi, sed interdicto uti possidetis, restituatur & puniatur.

Dejectus fuerit.] Dejicere hoc loco est expellere possessione, l. 1. §. Dejicitur, 9 ff. h. t. de vi & vi armata. Nam eo verbo praetor ipse in interdicto utitur, d. l. 1. in prin. & Cic. pro Cecinn. Olim utebatur verbo detruditur, teste ibid. Cicero, qui multa cavillatur de verbo Dejicitur & de verbo Ejicitur. Non dejeci sed obstiti, &c. Ut autem melius intelligatur, quod diximus de vi ut vocant Turbativa, eam non ad uti possidetis, ut vulgò putant, sed ad hoc

Bbbb 2

In-

Interdictum unde vi pertinere, exponam breviter sex idonea argumenta. I. est ab ipso nomine uti possidetis. Nam hoc verbo possidetis perspicue indicatur utrumque litigantium possidere & proinde Uti possidetis semper dari possessori, non dari non possessori, ut vis Turbativa sit à non possessore contra possessorem. II. Quia in vi Turbativa unus est actor ut Turbatus, & alter Reus ut Turbator; at in uti possidetis, uterque est & actor & Reus, de quo *infr. §. prox.* III. Quia Turbatio sive perturbatio possessionis est res gravis, & graviter vindicanda, & proinde potius ad unde vi quam ad uti possidetis pertinet; Nam hoc levius est illud severius interdictum. IV. Sumitur ex l. 1. §. 1. & ff. §. *retinenda*, 4. h. t. ubi dicitur; Uti possidetis & c. esse interdictum retinende possessionis, & proinde possessori tantum competit. V. est ex l. *vim*, n. ff. de vi & vi armat. ubi disertè perturbationum exempla ad unde vi pertinent. VI. est ex tit. C. si per vim, vel alio modo absentibus perturbata sit possessio qui tit. l. subjungitur tit. unde vi, & ad eum quoque pertinet, ut perspicuum est ex l. 1. d. tit. si per vim. At in ipso d. tit. l. si per vim dicitur perturbata possessio, ex quo intelligatur, perturbationem ad interdictum unde vi quoque pertinere.

Licet is ab eo.] His verbis duorum interdictorum, alioqui inter se valde similium interdicti unde vi Cottidiani & interdicti unde vi armatis & coactis hominibus, insignis differentia exponitur. Nam illud non datur dejecto contra deicientem, si dejectus à deiciente vi, clam vel precario possederat, id est, dejectus deicientem prior dejecerat, vel clam aut precario ab eo possederat. Itaque dejecto agenti hoc interdicto quotidiano, obstat objectio sive defensio, nisi ipse dejectus à deiciente vi & c. possideret. At in hoc interdicto unde vi coactis hominibus, hæc objectio non obstat dejecto, quam differentiam & exceptionem sive defensionem præclare explicat Cic. pro Cecinna. Sed hoc nostro jure, quia unum tantum est Interdictum, unde vi coactis hominibus, sublato jam diu Cottidiano ut sup. d. Notanda tamen hæc sunt verba ad alium usum. Nam his quoque verbis differentia continetur inter hæc duo interdicta, uti possidetis & unde vi. Nam in uti possidetis hæc exceptio obstat, ut solim in Cottidiano; in unde vi non item, ut & sup. d. in §. sed interdicta, in verb. si modò nec vi nec clam, & c.

Sed ex constitutionibus.] Exponit hinc Imp. contra vim non hoc tantum remedium interdictum unde vi, sed alia quoque in jure extare. I. Constitutiones principum. II. leges Julias. De Constitutionibus autem quibus vis punitur jam dictum est §. ita tamen, sup. de vi bon. rapt. Sunt autem eorum plures l. Meminerint. 6. & l. Si quis in tantum, 7. l. ult. C. unde vi, l. 1. C. si per vim, & c. & l. 13. extat. ff. quod met. caus. Ex his autem duæ sunt præcipuæ & maxime celebres, Constitutio Marci contra creditores, d. l. Extat, 13. & constitutio Valentiani omnium contra dominum celeberrima, d. l. Si quis in tantum, 7. cujus sententia &

tentia & hic & in d. §. *ita tamē* exponitur. De quā & Cassiodorus *lib. 9. variar.* eam diu spretam à Rege Gothorum Theodorico in usum revocatam scribit. Vide & D. Cujac. *ad l. Extat.*

Qui autem aliquem.] Notanda est differentia inter constitutiones & leges Julias, de quib dictum. Nam constitutiones sunt de iis, qui possessionem vi occupant, etiam nullo dejecto sive expulso, puta si quis possessionem vacantē vi sit ingressus, *l. ult. C. unde vi.* Leges Juliae sunt de eo, qui alium dejecto sive de eo qui alio dejecto possessionem vi occupavit. Præterea constitutionum alia est pœna, ut amissio domini vel crediti, vel præstatio dupli; alia legum Juliarum, de qua *infr. in §. item lex Julia de vi, §. de public. judic.*

Sed de vi privata.] Vis duplex est, vel publica vel privata, *l. Hoc jure, §. 2. ff. de div. R. I.* Definatur autem hoc loco vis publica ea quæ fit armis, ut contra vis privata ea, quæ sine armis & ita in d. §. *item lex Julia de vi, §. 1. Si quis, §. ff. de vi privata.* Unde & vis publica dicitur interdum vis armata, ut in *tit. ff. de vi & vi armata.* Ratio autem harum definitionum exquiritur à Duareno *lib. 1. disput. cap. 22.* cur vis publica dicatur ea, quæ fit cum armis, & adfert hanc rationem ille: quia armorum usus sit publicus privatis omnibus interdictus, *l. 1. ff. ad leg. Jul. de vi publ. & Nov. 15* sed eam rationem improbat Joann. Robertus *lib. 1. sent. cap. 22.* Videtur tamen olim vis publica non ratione armorum, sed ratione personæ aut rei distincta fuisse à vi privata, ut vis publica esset, quæ à magistratu injustè fieret; vis privata quæ à privatis, & in negotiis privatis, sive ea armis fieret sive nō, & ita Paul. *lib. 5. sent. tit. 26.* Olim quoq; alia erat vis divisio Nam alia erat vera, alia erat simulata sive sollennis, quā Agell. vocat Festucariā *lib. ult. cap. ult.* qua vi simulata sive sollenni veteres Romani multis in rebus utebantur, ut in matrimoniis, in Judiciis, in interdictis.

Armorum autem appellatione.] Ut telii, ta & armorum appellatio generalis est, ut pulchrè de hoc interdicto exponit Cicer. pro Cecin. Armatos, inquit, quos jure appellare possumus, & c. *l. Armatos, §. 9. & l. pen. ff. Ad l. Jul. de vi publ. l. Quod est, §. 3. §. armis, §. 2. ff. vi & vi armata, l. Armorum, §. 41. ff. de V. Sign.*

§. Tertia divisio.

DE hac divisione & in *l. 1. in pr. ff. de interdict.* Ut enim actiones aliæ sunt simplices, aliæ mixtæ, de quibus d. in §. *Rei. 17. vers. plane, & maxime in §. quedam actiones, 20. de action. l. Actionis verbo, 37. §. 1. ff. de obl. & act.* Ita & hic interdicta dividuntur in simplicia & duplicia, aliter tamen quam actiones. Nam actiones mixtæ dicuntur vel quia pœnam & rem persequuntur, vel quia sunt quodammodo in rem & in personam. At interdicta non his rationibus (semper enim rem tantum ut possessionem ferè, persequuntur & sunt in personam) sed alia ratione dicuntur duplicia: quia

Bbbb 3

vide-

videlicet in his tam actoris quam Rei, id est, duplex officium uterque litigator sustinet, *d.l. Actionis, in fin.*

Prohibitorium.] Dictum est sup. ex interdictis, pleraque esse prohibitoria; horum autem duo tantum sunt duplicia, uti possidetis & utrubi, § *retinende, sup. h. r. l. Si duo. 3. §. hoc interdictum, 2. ff. uti possidetis, d. l. Actionis*, Reliqua omnia sunt simplicia (plus quam viginti quinque.)

§. Ult. De ordine & vetere.

Hoc ultimum est & sextum caput de Ordine & Executione sive forma interdictorum. Ait autem Imp. ordinem interdictorum sublatum esse, & hodie cum de possessione contenditur, non jam interdictis ut olim, sed actionibus Extraordinariis agi. Ordinem autem interdictorum veterem sustulit Imp. Arcadius. *l. ult. C. de interdict.*

Supervacaneum est hodie.] Ait Imper. non opus esse explicare morem veterem interdictorum, eo quod non amplius sit in usu, quod pertinet ad thesin sive disputationem de jure abrogato, an ejus cognitio utilis sit, nec ne. De qua d. § *cumque, 3. sup. in prefat. Instit.* Nam tametsi juri, quod est in usu, ut & aliis rebus maxime danda est opera, non tamen nullas habet utilitates juris veteris & morum cognitio, §. 1. *sup. de testamentis ordinand.* Quare nos breviter de veteri forma interdictorum, ut hodiernus usus melius intelligatur, explicemus. Prius tamen hæc duo breviter indicabimus, interdicta in jure circiter 48. extare: Deinde interdictum differre ab actione. Quia actiones partim sunt Civiles, partim prætorias; cum interdicta omnia sint prætoria. II. Actiones fere sunt de proprietate & de re principali, cum interdicta sint ferè de possessione. Et hanc unam differentiam notat D. Hotomann. *in Orat. pro Cecinn.* Est & tertia, quam unam notavit D. Cujac. *lib. 5. observ. cap. 17.* Nam alia erat forma actionum, alia interdictorum, ut mox declarabitur. Atque ita interdictum ab Actione differt & origine & materia & forma, hodie tamen, id est, jure Justin. tantum differt origine & materia. Nam forma sive ordo aut usus idem est & Actionum & interdictorum, quæ res ut cognoscatur meminisse oportet, in jure Judicia vel esse ordinaria vel extraordinaria. Ordinaria dicuntur, in quibus ordo sollemnis & veteres formulæ observantur, puta ut denunciatio fiat, ut adeatur prætor, id est, in jus fiat vocatio, & ab eo formula sive actio impetretur, & ab eodem prætore Judex detur, coram quo Judicium fiat. Hic erat ordo actionum Civilium; nam criminalium & publicorum judiciorum alius erat ordo. Contra igitur Extraordinaria sunt Judicia, in quibus hic ordo non servatur, sed potius abolitis illis formulis statim & rectè itur ad Judicem & judicium fit. Ergo eo tempore quo ordinaria Judicia erant in usu, alius erat ordo

ordo actionum, alius interdictorum, alius etiam criminum sive publicorum judiciorum sive accusationum. Nos quia hic de interdictis tantum agitur, omisso jam ordine actionum & accusationum, breviter de ordine interdictorum videamus. Et si autem difficile est, plane eum ordinem observare propter librorum veterum interitum, adeo ut tres insignes viri hoc man. in *Orat. pro C. Cuius* Cuius d. cap. 17. & Continui in *notis instit. hoc tit. in fin.* valde inter se dissentiant & alioqui ipse ordo olim valde esset perplexus, ut scribit A. Genus Urbicus lib. 2. de *limitibus agrorum*. Tamen puto hunc ordinem fuisse, ut uterque prætorem adiret, qui prætore inter eos decerneret sive interdictum redderet, nullo alio dato iudice, ut Unde vi illum deieci- stio restituas. Cui decreto prætoris si pareretur Reus, lis non erat; sed si non pareretur, aut certe diceret se paruisse, idque tamen negaret Actor, tum Actio nova exoriebatur, quæ dicebatur actio ex sponso propter sponsonem interpositum. De qua actione tum iudices à prætore dabantur qui Recuperatores dicuntur. Ex quibus intelligitur, interdictum tantum à prætore sive iudice reddi solitum. A quo differt actio illa ex sponso vel ex stipulatu, ut & alia quælibet actio. Et de hac actione ex sponso est Oratio Ciceronis pro Cecinno conjuncta cum interdicto Unde vi. Et hic quidem ordo interdictorum aliarumque actionum permansit, quamdiu fuerant iudicia ordinaria. Ea autem iudicia partim paulatim desuetudine, partim Constitutionibus Principum Christianorum ceperunt aboleri, ut videre est in l. 1. & 2. C. de *act. on. fern. & impetr. subl.* & dictum in §. *sic itaque*, 14. sup. de *actio*. Adeo ut ætate Justiniani Imperatoris omnis sollemnitas & ordo jam esset abolutus tam in actionibus, quam in accusationibus, quam denique interdictis. De actionibus locus est in *tit. de bon. vendit. subl. sup. lib. 3. & l. Actio*, 47. ff. de *negot. gest.* De accusationibus sive iudiciis publicis est l. *Ordo*, 8. ff. de *judic. publ. l. in Senatusconsultum*, 15. §. 1. ff. ad SC. Turpill. l. *Hodidic*, 13. ff. de *pæn.* De interdictis, locus est hic in fin. l. *utrim.* Cod. de *interdict.* Id tamen monendum, ordinem judiciorum publicorum, diu ante Justin. putari etiam ante tempora Jurisconsultorum jure desuisse, d. l. *Ordo*, 8. & c. Quare ætate Justiniani, ut hic rectè dicitur, omnia iudicia civilia, criminalia, possessionaria erant Extraordinaria. Atque ita jure hoc nostro Justiniano eadem est forma sive ordo actionum & interdictorum, & omnes sunt actiones extraordinariæ. Et hinc *tit. ff. de interdict. sive extraordinariis actionibus*. Ordo autem Extraordinariarum actionum, id est, procellus tempore Justiniani qui fuerit, non est hujus loci explicare, & diximus sup. ad init. *tit. de act.* Hactenus exposuimus duplicem ordinem & duo tempora juris veteris & Justiniani. Restat tertium nostræ ætatis, quod ad usum interdictorum sive possessionum attinet, & non tantum in Germania, sed in universa Europa alius ordo tam à veteri quàm à Justiniano diversus in forum introductus est, credo, ut pleraque ignoran-

ignorantia morum veterum confirmata per pontifices Romanos. Nam hodie partiuntur Judicia in petitoria & possessoria: possessorium autem faciunt duplex, ut & sup. indicavimus, summarium & plenarium. Summarium in Germania dicitur Inhibitio, in Italia provisio, in Gallia Recreantia, in Hispania Interim. Forma autem sive usus, praxis & ordo tam summarii, quam plenarii explicatur à Mynf. lib. 3. obs. cap. 85. & ab And. Gail. lib. 1. pract. obs. cap. 5. 6. & 7. Menoch. in tractat. de possessione. Masuer. in praxi tit. de possessório & Joan. Paponius lib. 5. Arrest. lib. 3. 4. & 5. Baro hic & Didacus Covarruvio, lib. 1. pract. quest. cap. 17. quibus in locis etiam hoc tradunt, ut summarium is, quæ dixi, appellationibus, ita plenarium dici possessorium Redintegranda, sumpta appellatione ex jure Canonico & can. re. integranda, 3. q. 2.

De Pœna temerè litigantium. Tit. XVI.

Adhuc d. de Actore, sive de Actionibus & de Reo, sive de Exceptionibus separatim ac distinctè explicatum est, nunc de utroque conjunctim pauca adferuntur, quæ ad ipsam praxim sive judicium & processum pertinet, puta de pœna temerè litigantium, de Jurejurando Calumniæ, & de in jus vocando.

Nunc admonendi sumus.] Ait Imp. id diligenter curæ fuisse legib. & juri & juris auctoribus, ut lites essent quam paucissimæ. Nam interest Reip. ut lites sint paucæ & breves; sunt enim magna incommoda litium multarum & magnarum, ut explicatur in politicis. Quæ de re videantur hi loci l. Quidā, 21. ff. de reb. cred. l. In summa, 2. ff. de aqua & aq. plu. arcend. l. Magnam, 12. C. de corr. stipul. l. Fratris, 10. C. de transact. l. 1. C. de Reb. cred. & jurejur. l. Litib. 20. C. de Agric. l. Properandum, 13. C. de judiciis, l. 2. in fin. C. de jurejur. prop. talum. Nov. 49. in fin. & 96. 112. 124. & pulchrè Aristoteles lib. 2. polit.

• Egisse eos, qui jura.] Ut olim magistratus, prætores Coll. & c. Iuriscons. postea Impp. & Principes.

Idque eo maximè fieri potest.] Litium minuendarum triplex remedium hic exponitur: Multa, Jusjurandum & Infamia, de quibus ordine explicatur.

§. Ecce enim Jusjurandum.

Primum de Reo, ejus temeritatem duobus modis coerceri, jurejurando & pœna pecuniaria exponit. Quod ad jusjurandum attinet, Vulgò id dicitur Jusjurandum calumniæ, de quo est tit. C. de jurejur. prop. cal. dando. Et jure Pontificio de juramēto calum. de quo tum propter usum fori, tum ut hic locus melius intelligatur, breviter est explicandum. Est autem jusjurandum propter calumniam sive calumniæ, quod plerunque ab Actore vel eo, qui

eo qui quid petit, præstat, scilicet quod petit, non petere animo calumniandi, id est, fallendi & fraudendi. Hujus autem usus jam olim fuit multis in locis, rebus & casibus, quos commemorat Cujac. ad Nov. 49. cap. 3. Hic de uno tantum casu agitur, nimirum quo actor & reus initio litis jurant, id quod vulgò per excellentiam hoc nomine appellatur. Et quod ad hunc usum attinet, prius Imp. Justin. hoc jusjurandum introduxit, l. 2. C. de jurejur. prop. calum. l. Properandum, 13. in fin. C. de judiciis, Nov. 49. in fin. Putat tamen Cujac. Justinianum non esse auctorem, sed jam ante hoc quoque casu id receptum fuisse etiam atate Ciceronis, ut putat Hotom. non rectè. Nec obstat, quod ait Cic. pro Q. Roscio: Prodiu immortales, &c. quod in codicem injuratus referri nolit, id in litem jurare non dubitet. Nam ex eo loco nihil certè concludi potest, nam vel de sacramento, de quo inf. vel de jurejurando in litem, vel de jurejur. quo quis jurat sibi deberi, ac. ipi potest. Non etiam obstat l. Inter, 44. §. qui familia, 4. ff. fam. ercisc. Nam illa verba & idèd jurare debent, &c. videntur esse Tribuniani. Nam notum est, sæpe Tribunianum ea quæ constituit Justinianus, inseruisse responsis prudentum, ut in l. Actio, 47. ff. de negot. gest. huius verba: quia in Extraordinariis judiciis, &c. perspicue sunt Tribuniani. Est autem probabile, ut multa alia, ita & hoc Justinianum ex moribus Græcorum mutuatum esse, apud quos hoc quoque casu in usu erat jusjurandum calumniæ, græcè dicitur διαπονη de quo Paul. lib. 8. Iulius pollux. & Suidas & alii germanicè Den Eydt sijn geserdt. Quanquam moribus multorum jam denuò exolevit. Forma autem hujus jurisjurandi in duob. capitibus continetur, non in tribus ut quidam, non in quatuor aut quinque, ut hodie usus ex Speculatore obtinuit, positus est. Nam actor jurat hæc duo, Primum se litem intendere non calumniæ causa, sed quia existimet se bonam causam habere: contra Reus item jurat, quod putans se bona instantia uti ad contradicendum pervenit, ut hinc ait Imp. & l. 2. C. de jurejur. prop. calum. Alterum caput est postea additum priori Nov. 49. §. ult. quo uterque tam Reus quam actor jurant, nullam tota lite postulaturum probationem exhiberi, nisi quam putabit ad hanc veritatem esse necessariam. Nam primo unum tantum fuit caput hujus jurisjurandi, alterum per d. Nov. 49. §. ult. adjectum est. Quod autem quidam tertium caput addunt, ex Nov. 124 §. 1. errant. Nam d. §. 1. non est de hoc jurejurando calumniæ, sed de alio & veteribus teste Plinio in Epistolis, usitato de non dandis muneribus aut donis. Longè magis errant, qui plura addunt ex commentis Glossographorum, quæ tamen hodie in foro sequuntur, ut & hoc, quo jusjurandum hoc calumniæ præstari solet etiam à procuratoribus contra expressos textus d. l. 2. C. de jurejur. prop. calum. Sed nos leges, non opiniones, in schola sequimur.

At adversus inficientes.] Modò de jurejurando, nunc de pœna pecuniaria Rei temerè litigantis sive inficientis: Nam sunt aliquot casus, in quibus inficiatio sive negatio Rei punitur pœna dupli. Duo ejus generis

Cccc

casus

casus hic exponuntur, nos omnes exposuimus *sup. de obl. ex q. contr. §. ex quibusdam. 7.*

Satim autem ab initio.] Hæc clausula non multum ad rem facit. Nā agitur *hoc tit. de pœnis temerè litig.* ut est pœna dupli in quibusdam causis contra inficiantem. Addit autem hic Imp. pœnam dupli, imò & tripli & quadrupli interdum, sive in quibusdam causis aut delictis esse statim ab initio, id est, statim commisso delicto, ut nō expectetur, an quis neget an fateatur. Quare hoc duplum, triplum aut quadruplum non est pœna temerè litigantis, id est, inficiantis, sed delinquentis, quod huc non pertinet, sed de eo *d. sup. §. Rei. 17. & §. omnes 21.*

Item actoris.] De Reo & de duobus modis jurejurando & pœna dupli, quibus coercetur ejus temeritas, jam dictū, est & tertius modus infamiae in quibusdam causis, de quo in *§. ex quibusdam. 7. infr. hoc tit.* Nūc de actore, ejus temeritas uno tantum modo jurejurando calumniæ coercetur. Erat olim & alter actoris coercendi modus, actio calumniæ, qui modus novissimo jure est restitutus, de quo mox. Quod ad priorem modum attinet, duo item jurat actor ut *sup. jam d. unum ex Constitutione, d. l. 2. & hoc est quod ait, ex nostra constitutione, alterum ex d. Nov. 49.*

Utriusque etiam partis.] Interjicit hic Imp. de jurejurando Advocatorum. Nam ut tres sunt personæ judiciales, Judex Advocatus & Litigator, ita triplex quoque est jusjurandum singulis attributum ab Imp. Justin. De Judice & Advocato, in *l. Rem non novam, 14. C. de judic.* De litigantibus dictum est *ex l. 2. C. de jurejur. prop. calum.* Judicis jusjurandum Justin. nō introduxit, primus, sed desitum in usum revocavit *d. l. Rem non novam, in pr.* Patroni sive Advocati jusjurandum, ut & Litigantium, primus introduxit *d. l. Rem non novam, §. patroni. 1.* Nam olim ætate Ciceronis & Jurisconsultorum in judicio jurabat tantum Judex & Testis. De patrono locus est pro Cecinn. Jurat autem hodiè Advocatus, se Clientis sui causam bona fide acturum, & si quid ab ea alienum deinceps animadvertat, destitutum, *d. §. patroni.*

Hæc autem omnia.] Ait hæc omnia, id est, jusjurandum calumniæ & damnationem in sumptus litis, id est, has pœnas coercendæ temeritatis, pro veteri pœna sive actione calumniæ introductas esse, quod mihi satis confusè dictum videtur. Nam actio calumniæ tantum coercerat actorem: at hæ novæ pœnæ coercent utrumque litigantium. Quod ut intelligatur, sciendum est olim actorem initio litis cogi solitum spondere sive promittere, ni vicisset, decimam partem litis se Reo præstiturum, ut si peteret mille promitteret centum *l. 3. C. Hermog. de calumn.* Sed hæc promissio decimæ consuetudine abolita erat tempore Justiniani, eam tamen ipse paulò post in usum revocavit, *Nov. 112. & edit. 7. de argent.* Videatur Cujac. *lib. 7. obs. c. 5.* Videtur

detur autem huic decimæ non absimilis alia pœna in usu fuisse, sed contra utrumque litigantium, quæ dicitur sacramentum. Nam certam pecuniæ summam deponebat uterque apud pontificem, ita ut victor suam reciperet, victi pars sive pecunia in ærarium redigeretur, teste Varrone & Festo in verbo sacramentum. Et hoc sacramentum, id est, pecunia erat interdum 50, interdum 50, assium, ut ibidem Festus. Erat deniq; & alia olim pœna, sed eadem fortasse cum prima, aut certè illi simillima, quæ dicebatur sponsio. Nā initio litis inter se uterq; promittebat, victus victori certam pecuniam. In sacramento deponebatur, in sponsione promittebatur, ut eruditè explicat Hotom. in Comment. in Quintilian. Postrema erat olim gravissima pœna contra temere appellantes, de qua Paul. lib. 5. sent. in fin. & ibi Cujac. Hodie moribus nostris hæc pœnæ pecuniariæ nullæ sunt in usu, sive in prima ut vocant Instantia, sive in appellatione. Erat & apud Græcos olim hujus generis pœna pecuniaria sacramento simillima in usu, dicta græce πειρηματα βολή, de qua Budæus in Comment. & Pollux lib. 8.

Et ut improbus litigator.] Hæc Quarta est pœna sumptus litis, in quos condemnatur victus, sive improbus aut temeratus litigator, de qua pœna est tit. C. de fruct. & lit. expens. & est l. Properandum. 13 § sive autem, 6. C. de judic. l. Cum Papi. 4. C. de sentent. & interloc. Quæ & ipsa pœna moribus nostris ferè desinit esse in usu. Nam plerunque hodiè sumptus, ut vocant, compensantur. Sed jure nostro nunquam remittuntur sumptus, nisi lis sit valde dubia, l. ult. C. de fruct. & lit. Cujac. lib. 12. obs. cap. 1.

Damnum & impensas.] Hæc duo idem valent, ut rectè hîc Theoph. vulgò contra damnum hic aliud significat, aliud impensæ. Unde vulgò sententiæ ita concipiuntur *Mei vernügen Kosten und Schaden*; Non rectè. Nā damni verbum latinè sumptum interdum significat, ut damnosus sumptuosus, qui multum consumit.

§. Ex quibusdam.

Tertia pœna infamia sive ignominia ut & secunda propria est Reorū; Est enim hic locus de actionibus sive judiciis famosis aut turpibus notandus. Nam potest inter actionū divisiones & hæc adferri, quod aliæ sint famosæ, aliæ non. Sunt autem famosæ, ex quibus condemnati fiunt infames sive ignominio si, ut hîc ait Imperat. Cicero hæc judicia plerunque vocat Turpia, ut pro Q. Roscio, pro Cecin. & alibi 3. de natura Deorum. In jure famosa ferè dicuntur. l. In actionib. 7. ff. de his qui not. infam. l. Prætor. 7. in prin. ff. de injur. Quæ autem actiones sint famosæ, exponitur late l. Athletas. 4. § ultim. & 3 ll. seqq. ff. de his qui not. infam. ut sunt actiones ex delicto, furti, vi bon. raptorum & injuriæ, ut sunt quædam ex contractu maximæ hæc quatuor, Tutelæ, Depositi, Mandati, pro socio. De quibus & Cicero.

Cccc 2

dd. lo.

ad locis, ut est actio de dolo, De actione damni injuriæ ex L. Aquilia, quamvis ex delicto nascatur, tamen ad sententiam Hotom. eam non esse famosam. Ea enim causa videtur cur hic ab Imp. sit prætermissa.

Directis non contrariis] Hoc generale est, actiones contrarias non esse famosas, *l. Quoniam. §. in pr. & l. Furti, 6. ff. de his qui not. infam.* Ratio est in *d. §. ult.* quia in contrariis non de perfidia, ut in directis, sed de calculo, id est, de damno tantum agitur *l. Ei, apud. §. ff. de positi.*

Quæ ab utraque parte.] Sunt quædam actiones utrinque directæ, ut pro socio, ex Empto, ex locato, quamvis ex his duobus contractibus duplex potius sit actio, una empti, altera venditi &c. Contra sunt quædam partim directæ, partim contrariæ, ut Commodati, Depositi, Mandati, Pigneratitia, &c. Ratio autem cur actio pro socio utrinque sit directæ est, quia uterq; socius alteri bonam fidem & diligentiam debet.

Sed fuit quidem.] His verbis differentia inter famosas actiones ex delictis & contractibus exponitur. Quod famosæ ex delictis non tantum damnato, sed etiam facto Reo infamiam adferant, famosæ ex contractu damnato tantum, *l. Athletas. 4. & 2. ll. seqq. de his qui not.* Ratio differentia est in *d. l. Quoniam. §.* quia qui paciscitur de crimine sive de facto vel delicto, is ipsum crimen fateri videtur, ac fateri crimen turpe est.

§. Omnium autem.

Hoc alterum est caput hujus tit. De forma judicii sive processu, ut vocant. Nam judicii, sive litis plura sunt capita, vulgò terminos vocant. Horum autem primum ait Imper. hanc Vocationem in jus, vulgò vocant Citationem, non tamen rectè; ut erudite docuit Duaren. *lib. 1. disput. annvers. cap. 1.* De his autem judicii partibus sive terminis tria tempora sunt distinguenda juris veteris, juris Justiniani, & nostræ ætatis. Nam jure veteri principium Litis non erat in jus vocatio, sed eam præcedebat (ut denunciationum & impetrationum jam pridem sublatas §. appellamus. *15. sup. de actionibus*) editio. Nam in Edicto prætoris tit. de Edendo præcedebat tit. de in jus vocando, ut perspicue intelligitur ex lib. veterum. Jstorum ad Edict. Nam Ulp. *lib. 4. scripsit ad tit. de Edendo* Et Paul. *lib. 3. ad tit. de in jus vocan. ille lib. 5. & hic lib. 4.* Unde & in C. *init. lib. 1. præcedit. tit. de Edend. tit. de in jus vocan.* Nam id observare licet, ordinem Codicis Edicto perpetuo sive juri veteri magis respondere, quam ordinem pandectarum. Quare & in hac re alius est ordo in pandectis, id est, prior est *tit. de in jus vocan. tit. de Edendo.* quia jure novo & ætate Justinianæ forma Judiciorum hæc erat ut jus vocatio cum editione conjungeretur, id est, in jus vocato simul ederetur actio. Nostris autem moribus usitata quidem est in jus vocatio, sed Editio actionis maximo Reip. detrimento exolevit, nisi quod post in jus vocationem, coram

tam Judice libellus, ut vocant, proponi & ejus exemplar Reo exhiberi solet, quod est loco Editionis. In Gallia non ita pridem Edicto restituta est Editio actionis, non tamen Editio instrumentorum, utraque ex jure nostro fit, neutra fit moribus in Germania.

In jus vocandus est.] Rectè Imper. verbum jus interpretatur pro ad eum, qui jus dicit, id est, ut olim loquebantur ad prætorem. Nam & ita in jure, id est apud magistratum ut prætorem, consulem. &c. semper accipitur, ut jus sit locus ubi jus dicitur, l. pen. ff. de Instit. & jure l. Vult. 4. §. 1. ff. de interrog. act. Et ita semper Cicer. ac veteres. Unde & hæc duo in jure & in judicio differunt, ut differt magistratus à judice, l. 1. §. 1. ff. de post. l. Quod si. 3. ff. ne quis eum qui in jus voc. & Cic. 1. de orat.

Utique enim in primis.] Notandum neminem condemnandum esse, nisi ante in jus vocatum & auditum, quod & 12. tabb. cautum fuit, ne quis indicta causa damnetur, ut scribit Salvianus in lib. de providentia Dei.

Qua parte prætor.] Ait Imper. parentes à liberis, & patronos à liberis non posse in jus vocari, nisi ante impetrata à prætore venia; Ratio hujus juris facilis est propter honorem & observantiam parentibus & patronis debitam, l. Vel. 3. in fin. l. Quiq. 4. & l. si q. ff. de in jus voc. l. ult. C. eod. Ex hac autè ratione intelligitur, jus illud locum habere tam in matre quam in patre, quia scilicet hic non consideratur patria potestas, sed reverentia naturalis, unde nec vitricum nec novercam, nec emancipatus patrem in jus vocare potest, d. l. ult. C. de in jus vocan.

In eum pœnam solidorum.] De hac pœna sive actione pœnali, quæ datur parenti sine venia vocato contra filium, dictum est in § pœnales, 12. sup. de act.

De officio judicis. Tit. XVII.

Ratio ordinis sup. jam est exposita, ut post ea quæ pertinent ad officium Actoris & Rei, de quibus hætenus est d. proxime agatur de officio judicis, quod duas habet principes partes, causæ cognitionem & sententiam. De priore parte hic non agitur. Sed sub tit. ff. & C. de judicis. de altera hic & sub tit. ff. de re judic. & de sent. & interloc. jud. Interlocutio interdictum & articulus & præjudicium dicitur, in germanicâ linguâ *Bevvertheil* & sententia Germanicè *Endwrsheil*: Nam interlocutio per abusionem sententia dicitur. Errant pragmatici, qui distinguunt rem judicatam à sententia, ut sententia sit si sequatur appellatio, Res judicata si non sequatur appellatio, quam differentiam jus nostrum non agnoscit, eamque eruditè refutat Joan. Robert. in libello *recept sent. jur. lib. cap. 24*. Sūt & alia duo breviter hîc notanda contra Glossographos, Primū quod officium judicis dividūt in Nobile & Mercenariū, quæ divisio in jure est inaudita & cōfundit ma-

gistratum cum Judice, sive Jurisdictionem & imperium cum officio Judicis. Nam quod in Jure dicitur imperium & Jurisdictio & ad magistratum pertinet, id illis est officium Nobile; Mercenarium vocant quod propriè in Jure dicitur officium Judicis. Secundò disputant de officio judicis & de actione: utrum hæc duo sint eadem necne, id est, an nomine actionis contineatur officium Judicis, quæ disputatio valdè obscura videtur: Ut si quis quærat an Dialecticus & Syllogismus sit idem; Nam Judicis officium in actionibus maxime versatur, ut erudite explicat Antonius Guibertus *lib. 1. quæst. jur. cap. 10.*

Et quidem inprimis,] Ait Imp Judicem sententiam Jure ex legibus consentaneam ferre debere, quod præceptum Judicibus propositum verus esse ait Imp. in *l. Rem nō novam, 14. C. de judic.* Nam & jurare in leges cogebantur teste *Cic. lib. 3. offic. & pro Quintio.* Putant tamen hodiè ex jure novissimo Nov. 8. in fin. & Nov. 1. 5. Judicem non ex præscripto legum, sed ex eo quod ejus iustum & æquum videbitur, sententiam ferre posse, quod equidem non facilè probandum puto. Nam dictæ Nov. de magistratibus agunt, non de judicio, cujus officium strictius est.

§. Ideoq; si noxali.

Exemplis septem actionum præceptum Judici datum confirmatur, quo d. est, judici in sententia leges esse sequendas & hæc est summa hujus tit. Primum est de noxali actione, qua conventus si condemnatur, habet potestatem ex l. 12. tab. aut noxam sarcire, aut servum noxæ dedere, ut explicatum §. 1. *sup. de noxal. act.* Hanc igitur facultatem & optionem judex Reo non adimere, sed confirmare sententia sua debet, utrumque illud complectendo, præsta damnum vel noxæ dede, *l. Si servi. 2. C. de noxal. act.* & quod ait Imp. *observare debet, &c.* Azo in Brocardicis errat, qui putat Iudicem in sententia non utrumque sed alterum duntaxat hoc, Damnum præsta, complecti debere. Nam refellitur apertè his verbis, ita debeat condemnare, & d. l. 2. Itaque verum est, utrumque in sententia exprimendum, sed non utrumq; pendere ex sententia, sed alterum duntaxat puta Damnum præsta. Alterum enim, Aut noxæ dede, pendet ex l. 12. tab. ut eleganter distinguit, *l. Miles, 6. §. 1. ff. de re judic.*

§. Et si in rem.

Alterum exemplū est Rei vindicationis sive in rei vindicatione. Nam Jure Civil. si possessor est condemnatus, tenetur rem restituere unà cum fructibus. Quare & officium Judicis id erit, ut in sententia jubeat actori rem restitui, idque cum fructibus, *l. Officium, 9. & 4. ll. seqq. ff. de rei vind.*

vind. l. Et ex diverso, 31 §. 1. d. ult. l. Si fundum, 17. & l. Cerrum, 22. C. eod. Sed de fructibus res opus habet longa distinctione inter ipsos fructus, & inter bonæ fidei & malæ fidei possessorem. Quæ de re explicatur in §. *si quis a non domino*, 31. ff. p. de rer. divis.

Sed si possessor neget] De Restitutione rei quatuor casus sunt distinguendi: Nam primo vel potest, & non vult tamen rem restituere, quo casu ei aufertur manu militari, *l. Qui restituere, 68. ff. de rei vind.* Vel vult quidem, sed non potest, quod trifariam dividendum est: Nam vel omnino non potest, vel non potest statim; si omnino non potest, vel id factum ipsius culpa vel non: si culpa aut dolo, præstabitur æstimatio quantum in litem juraverit actor; si sine culpa, præstabitur æstimatio quanti res erit, *d. l. Qui restituere*: Si statim non potest, indulgebatur ei tempus, dato tamen fideiussore de præstanda liti æstimatione, si res intra tempus indultum non restituatur. Tempus autem hoc arbitrio iudicis permittitur, id est, incertum, quo differt actio in rem ab actione in personam, quæ habet tempus certum puta quatuor mensium, *l. 1. l. C. de exceptione rei. dicata.*

Et si hereditas petita.] Tertia actio est petitio hereditatis, in qua idem ferè est officium Iudicis quod in priore, id est, Rei vindicatione. Nam utraque est in rem, ut *d. sup. §. 1. de Act.* Sed rei vindicatio est rerum singularium, Petitio hereditatis est universitatis, *l. 1. ff. de rei vindicat.* Quare ut in Rei vindicatione, ita & in hac eadem est ratio fructuum, cum quadam tamen differentia. Nam in has veniunt fructus jure actionis, & quidem omnes; in Rei vindicatione non veniunt omnes jure actionis, sed quidam tantum, puta qui ante litem contestatam sunt percepti, reliqui veniunt ex officio Iudicis & non jure actionis, *l. Item veniunt, 20. §. Item. 3. Vers. fructus, ff. de petit. hered. l. Si possi, 2. Vers. fruct. C. eod.* Sunt & aliæ quædam, quo ad fructus, inter hæc duo judicia differentie, quæ explicantur sub hoc tit. ff. de rei vindicat. Hoc autem loco eorum in his similitudo breviter exponitur. Nam primum in utroque judicio non restantur, sed fructus quoque restitui debent. De Rei vindicatione est *L. Iulianus, 7. & 3. ll. seqq. l. Cæterum, 31. & 4. seqq. l. Sinavis, 62. l. 2. l. Si ejus, 78. & l. seq. ff. de rei vindicat. l. Domum, 5. l. Cerrum, 22. Cod. eod.* De petitione hereditatis est *l. Item veniunt, 20. §. præter hæc, 6. & §. Hæc adversus, 12. Vers. cæterum, l. Sed cæsi 25 §. quod autem, 3. l. Si a domino 36. §. ultim. l. 1. l. l. 40. §. prædo, 1. & l. si q. §. ultim. ff. de petit. hered. l. 1. & 2. Cod. eod.* Deinde cum fructus in jure ita dividantur in perceptos & non perceptos, & rursus percepti in Extantes & Consumptos, ut hæc in verbis *non percepti*, & in verbis, *consumptorum neque non perceptorum* & dictum in §. *si quis a non domino*, 35. *supr. De rer. divis.* In utroque judicio bonæ fidei quidem possessor de perceptis tantum: malæ fidei possessor tenetur de omnibus, id est, de perceptis, non perceptis, consumptis & extantibus. De rei vindicatione est *l. Fru-*
ctus, 33.

Etus, 33, d. l. Si navis, 62. §. generaliter, 1. ff. de rei vindic. & d. l. certum C. eod. De petitione hereditatis est, l. illud, 40. & l. Cum hereditas, 56. ff. de petit. hered. l. 1. & 2. C. eod. & hoc est, quod hic ait Imp. Illorum autem fructuum, &c. Nā hoc loco, tres tantum fructus commemorat, non perceptos, consumptos, & perceptos, aut potius duos, non perceptos & consumptos. Nam in his duobus differt bonæ fidei possessor à prædone, quod hic de iis tenetur, ille uon item. Nam reliquis duobus perceptis & extantibus, quia bona fidei possessor tenetur, nō dubiū est, quin & prædo teneatur, d. l. Mater. 3. C. de rei vin.

Post inchoatam autem petitionem.] Ait Imp. fructus à bonæ fidei possessore, interdum etiam non perceptos & consumptos restitui, scilicet post inchoatum petitionem, id est, post motam controversiam & ante litem contestatam. Quid ita? quia bonæ fidei possessor post denunciationem sit prædo siue malæ fidei, d. l. Item veniunt, 20. §. petitam, 11. & d. l. Sed et si lege, 25. §. si ante, 7. & d. l. Cum hereditas, 56. ff. de petit. hered.

§. Si ad exhibendum.

Quartum est exemplum de actione ad exhibendum, de qua est *tit. ff. & C. ad exhib. & d. in §. præterea, 31. sup. de actio.* Et si autē hæc actio est in personam, pertinet tamen ad actionem in rem, de quibus modo dictum. Est enim earum velut præparatoria: Nam prius exhiberi res, postea vindicari debent, l. 1. & 2. ff. ad exhib. Quare ut in iis non tantum res, sed etiam fructus exhiberi debent: aliās quidem restitutio plus continet quàm exhibitio, l. Plus est, 22. l. ult. ff. de V. sign. Sed in hac actione verbum exhibendi tam latè patet, quàm in illis verbum Restituendi, ut & res & fructus in illis contineatur, ut hic & l. Iulianus, 9. §. quantum, 5. & 2. ll. seqq. ff. ad exhiben. Et hoc est quod ait Imp. non sufficit ut exhibeat rem, sed opus est ut & causam rei &c. Rectè causam; Eo namque verbo generaliter accepto continetur omnis rei utilitas siue fructus, siue partus siue usurq. &c. l. Præterea, 20. ff. de rei vind. l. ult. §. ult. ff. de V. sig. Interdum tamen causa specialiter distinguitur à fructu, ut in tit. de usuris & fruct. &c. l. Restituere, 35. ff. de R. sig. Eritigitur officium iudicis in hac actione, jubere rem restitui cum omni causa.

Ideoq; si inter moras.] Videtur totus hic locus sumptus ex Ulpia. in d. l. Iulianus, ubi & exemplum hoc in §. proinde. 6.

Præterea fructuum.] Nam ut modo dictum de illis duabus actionibus post motam controversiam bonæ fidei possessorem fieri malæ fidei, ita & hic: & proinde de omnibus fructibus ejus temporis, id est, à mota controversia tenetur.

Quod si neget is cum] Quod *sup. dictum de rei vindicat.* dari possessori tempus ad restituendum, ita tamen si dato fideiussore de restitutione caveat: ita & hic de actione ad exhibendum tempus indulgetur possessori siue Reo ad exhibendum, dato tamen fideiussore.

Idque

Idque sine frustratione.] Nam si frustrandi & morandi causa sive vendendi Actorem tempus sibi indulgeri petat Reus, non indulgebatur. Neque enim malitiae est indulgendum, *l. In suado, 3 ff. de rei vind.*

§. Si familiae erciscundae.

DE officio iudicis in tribus actionibus sive judiciis mixtis, breviter hanc exponitur, de quibus maxime, cur mixtae dicantur, explicatum est *sup. §. quaedam actiones, 20. de act.*

Si familiae erciscundae.] Primum de actione familiae ercisc. in qua officii iudicis duae sunt partes, divisio rerum hereditariarum, quae fit adjudicando. Quid sit autem adjudicatio, dicitur *infra in §. ult. hoc tit.* Altera pars ad praestaciones personales pertinet, quae fit condemnando, de quibus praestationibus jam *d. in d. §. quaedam.* & de his hic in *vers. eo quoq; nomine, &c.*

Singulas res singulis.] His verbis prior pars officii, divisio sive adjudicatio continetur. Recte autem ait singulas: Nam universae rei, id est, hereditas ipsa dividi non potest *l. Pomponius, 8 ff. de rei vindic.* Recte quoque Res: Nam res dicuntur, non vero nomina sive debita per hanc actionem, *l. Per. 2. §. ult. l. Plane 3 & 4. ff. fam. ercisc.*

Singulis heredibus.] Est enim haec actio inter coheredes & coheredem gratia, qua inter eos res hereditariae distribuuntur, *l. 1 ff. famil. ercisc.*

Et si in alterius.] Quasi diceret, quia res quae dividuntur, sive hereditariae, quaedam interdum sunt tales ut divisionem non recipiant & proinde uni tota res aliqua adjudicatur, equum est ut alteri pro sua parte pretium reddatur, *l. Si familia, 55 ff. famil. ercisc. l. 2. & 3. in fin. l. Marcius, 52 d. tit. & l. 1 ff. comm. dividund.* Quod idem & in aliis duabus actionibus communi divid. & fin. regund. usui venit, ut hic in *vers. quod si commodè, &c.* Et in *vers. quae sane uno casu &c.* Quod & *sup. jam explicatum est in d. §. quaedam.* & hoc est quod ait Imperator. Sicut jam dictum est, scilicet *in d. §. quaedam, 20. sup. de action.*

Eo quoque nomine.] Altera officii iudicis pars hanc exponitur, quae pertinet ad praestaciones personales, id est, ad fructus, damna, impensas, sumptus, &c. quae pars videtur dicenda reputatio, *l. Item, 19 ff. fam. ercisc. de qua & in l. Et puto, 16 §. sed et si dolo, 4. & §. denique, 5. & 2. ll. seqq. & l. Inter, 44. §. fructus, 3 ff. famil. ercisc. l. Incerti, 19. C. eod.*

Quae quidem similiter.] Quasi diceret, quod modò diximus coheredi quemque suo condemnandum, non ita accipiendum, quasi hoc iudicium tantum inter duos locum habeat: Nam quod de duobus nos diximus, idem & in pluribus locum habet, *l. Per. 2. §. dubitandum, 4. ff. fam. ercisc.*

Dddd

§. Ea-

§. *Eadem intervenerunt.*

Actio communi divid. valde similis est familiae ercisc. Nam utraq; est de communione sive re communi dividenda utraq; est mixta, utraq; est ex 12. tab. l. 1. ff. fam. ercisc. l. 1. In communi. 3. l. Per hoc. 4. § ult. l. Si quis. 6. §. 1. l. Et si non, § 1. ff. comm. divid. & hic & in §. item si inter, 3. sup. de obl. quæ ex quasi contr. ubi & similitudines & differentias earum quasdam exposuit. Hoc autem loco exponitur & similitudo & differentia. Similitudo hæc est, quod in utraq; actione idem est officium judicis, idq; duplex, Adjudicatio & Reputatio. Differentia, quod actio fam. ercisc. tantum est de rebus pluribus; actio communi dividendo nunc est de pluribus, nunc de re una. De pluribus cum est, actioni fam. ercisc. simillima est, & hoc est quod indicat Imp, *Et si de pluribus rebus actio sit*, &c. quod si de una re, &c. Ex hac autem differentia actio fam. ercisc. est tantum de pluribus; Communi dividendo etiam de una, oritur, & altera differentia quod hæc iteratur, illa non item.

Si quidem iste fundus.] Diligenter exponit Imp. officium judicis, si ve potius priorem ejus partem de Divisione & Adjudicatione. Nam si res una tantum est communis, videndum est judici, an ea res dividi possit necne? Si potest singulis partes erunt adjudicandæ; si non potest, ut homo, ut equus, ut animal, ut navis, vel si commodè non potest, ut fundus aliquis interdum, tum res tota uni erit adjudicanda, & alteri pretium partis suæ, l. 1. & l. In communi. 3. ff. comm. divid.

Regionibus divisionem.] Vet. libri habent Regionis, non rectè. Nam eleganter dicitur fundus dividi regionibus qui in certas portiones distribuitur, ut hic & l. Communi, 7. ff. comm. divid. d. l. Ad officiū. 3. C. eod. quæ & partes & regiones interdum dicuntur, l. Hæc actio. 2. ff. finium reg. l. Pompon. § ff. de rei vind. & eleganter Ulp in l. Julianus 13. §. idem Iulius, 17. ff. de act. empti.

Veluti si homo fortè.] Legendum vel si homo, & c. Ita enim veteres libri & nostri & aliorum habent, & hæc est sententia, si quidem fundus commodè dividi possit, & c. si vero commodè dividi non possit scilicet fundus: vel si sit homo aut animal, quæ scilicet nunquam dividi possunt.

§. *Si finium regundorum.*

DE actione finium regundorū & judicis in ea officio hic agitur, quod item partim in adjudicatione & regundis finibus, partim in condemnationibus est positum. Quod ad prius attinet videndum est judici quemadmodum fines regi possint. Nam si ex veteri determinatione aut novâ commodè regi possint, adjudicatio non est necessaria; si non possint, erit necessaria.

necessaria, l. 1. & Si quis. 3. C. eod. & hoc est quod ait Imp. *quæ sanè uno casu necessaria est*. Solent autem iudices regundis finibus menforem adhibere, de quo est *tit. ff. si mens. fal. mod. dix.*

Eo quoque nomine condemnandus.] Altera pars officii de condemnationibus sive de Repensatione si quid forte damni circa fines dolo malo sit datum, his verbis exponitur : & hoc factum duplici iudicio coercetur, hoc finium regundorum & altero, de termino moto, de quo est *tit. ff. de term. mot.* Nam plerunque terminus vel est lapis, vel arbor, aut arborum multitudo in confinio positarum quibus agri definiuntur. Imp. hic finales vocat de quibus Frontinus & Urbicus in libris de limitibus agrorum.

Veluri si quis jubente.] Hæc contumacia graviter punitur, scilicet quanti in litem erit juratum, l. Nummis, 3. ff. de in lit. jur. l. Si irruptione, 8. §. 1. ff. fort. regund.

§. Quod autem istis judiciis.

A It Imper. horum trium iudiciorum sententia transferri dominium, quæ sententia propriè dicitur Adjudicatio. Quare & Ulp. *in lib. reg. tit. 19.* inter modos acquirendi domini ponit adjudicationem, & hoc proprium est horum trium iudiciorum, & summè notandum. Nam nullis aliis in judiciis sententia iudicis transfertur dominium, quamvis id putet Balduin. non rectè: Nam verbi gratia: In Rei vindicatione per iudicem non transfertur, sed declaratur dominium ad actorem pertinere, ut erudite exponit Ant. Contius *lib. disput. jur. cap. de mod. adq. domin. 12.*

De publicis judiciis. Tit. XVIII.

Sub hoc *tit. de publicis judiciis* quatuor explicantur, I. differentia privatorum (de quibus hætenus) & publicorum iudiciorum. II. horum definitio. III. divisio. IV. partes sive species & genera: De ordine d. est sup. ad *tit. de act. usitatum* id esse in jure prius, ut de privatis, id est, actionib. posterius de publicis judiciis, id est, de accusationibus explicatur Ratio ordinis est, quia jus civile (quod privatum dicitur, §. ult. sup. *de justit. & jure.*) majore ex parte in actionibus sive privatis judiciis consumitur, atq; ita in ff. *privata judicia* prius explicantur, *lib. 45. publica lib. 48. & seq. sic & in C. lib. 7 Publica lib. 9.* & ita veteres quoque Jcti, ut Paul. *in lib. sent. 5. ultimo* demum tractat judicia publica.

Publica judicia neque.] His verbis differentia indicatur civilium sive privatorum & publicorum iudiciorum. Eam autem differentiam ait Imp. in his duob. positam esse in instituendo & ordinando, & in prosequendo sive exercendo, q. diligenter notandum est. Nam cum multæ inter hæc judicia sint differentiæ, breviter & eruditè ad duo hæc summa capita rediguntur:

D d d d . 2

Ad

Ad prius hæ differentię pertinent, quod in privatis actio sive libellus conventionis erat impetranda, in publicis non item. Secundò quod in publicis necessaria est inscriptio, in privatis minimè, *l. ult. de privat. del. III.* In privatis juratur de calumnia, in publicis non item, *l. 2. C. de iurejur. prop. calum.* Quod ad alterum caput sive exercitionem judiciorum hæ sunt differentię. I. Quod privata olim à prætore urbano & iudicibus ab eo datis; Publica autem à certo magistratu, quem Quæstorem sive Quæsitorem vocant veteres, exercentur. II. In publicis adhibentur quæstiones, in privatis minimè. III. Privata triennio, publica biennio sunt finienda, *l. Properandum, 13. C. de iudic.* IV. In privatis probat actor, in publicis non tantum probat accusator, sed etiā Reus, *l. Qui accusare, 4. C. de edendo. & l. Vbi, 22. C. de fals. V.* In publicis semper infamia sequitur damnatū; In privatis non nisi in paucis, *l. Infamem, 7. ff. de publ. iudic. §. ex quibusdam, 2. sup. de pœna tem. litig.*

Publica autem dicta sunt.] His verbis definitio contineri videtur, ut sint publica, quorum Executio plerunque detur cuivis ex populo: sed Duareno *lib. 1. disput. cap. 17.* videtur his verbis non definitio, sed Etymologia tantum adferri, quemadmodum & sup. de testamentis ordinan. Testamentum dicitur testatio mentis, cui adfentior. Nam publica iudicia verius ita definiri possunt: quibus certa lege constitutis, crimina pœnis legitimis sive certis vindicantur. Vera namque nota sive differentia publicorum iudiciorum, qua ab aliis propriè distinguuntur, est lex certa, ad eò ut sine lege nullum iudicium sit publicum, *l. 1. ff. de public. iudic. l. Non distinguemus, 31. §. Iulianus, 6. ff. de recept. qui arbit. recep. l. Prævaricationis, 3. in fin. ff. de pravar.* Sunt quidē causę sive res quardam natura sua publicę, puta quę pertinet ad utilitatem publicam, ut patricidium, sacrilegiū, vis, falsum, maiestas, &c. quędā sunt privatę, ut contractus, ut furtum, &c. Non tamen illorum iudicia erunt publica, nisi lege certa constituta; & contra harum iudicia non tantum sunt privata, sed etiam publica esse possunt lege constituta: ut atate Ciceronis adulterium, & si causā erat publica sive res, iudicium tamen ejus nullum erat publicum, sed postea demum L. Iulia constitutum. Contra circumscrip-
tio adolescentum res est privata, sed ejus iudicium erat publicum lege Lætoria constitutum, & hoc est quod ait Cicero *lib. 3. De natura Deorum.* De hac circumscriptione iudicium, inquit, publicum rei privatę. & hac ratione sæpè accidit, ut delictum alioqui privatum certo casu publico iudicio vindicetur lege aliqua aut Senatusconsulto iubente, *l. Quod SC. 6. ff. de injure, d. l. 3. ff. de pravaricat.* Itaque hac differentia rectè jam distinguuntur iudicia publica à iudiciis sive actionibus popularibus & à iudiciis criminalibus privatis & Extraordinariis. Nam populares actiones patentillę quidē omnibus, nō tamē sunt publica iudicia, quia lege nō cōstitutæ, *l. 1. & l. Popularis, 4. ff. de popular. act. d. l. Nō distinguemus, 32. §. Iulianus, 6. ff. de recept. qui arbit. recep.* Quamvis populares actiones hac ratione, qua omnibus & cuivis de populo

pulo dantur, id est, si spectes Etymologiam, interdum publicæ quæque dicantur, *l. Eum qui, 30. §. in popularibus, 33. ff. de jurejur.* ut est actio albi corrupti, actio sepulchri violati, actio de via publica, &c. Ex his jam intelligitur, veram notam judiciorum publicorum sive causam esse legem. Dantur etiam aliæ duæ causæ. I. quod dentur cuivis de populo, quod verum quidem est, sed non proprium, id est, non est causa sed effectus judicii publici, ut hîc & *l. Palam, 45. §. senatus, 10. ff. de ritu nupt.* I. 1. §. consequens, 6. ff. de suspect. tut. *l. Lege Cornelia, 30. ff. de L. Cornel. de fals. l. Quamvis, 30. C. ad L. Iuliam de adulter.* Altera causa quæ affertur, est materia, puta quia tale sit crimen, quo lædatur Resp. Quod ite plerumque verum est: nam judicia publica ferè sunt de ejusmodi criminibus sive causis publicis, non de privatis delictis, ut est furtum, &c. Et ita publica judicia ratione materiæ à privatis distinguit Plato *lib. 6. de legib.* Summa hæc est, Judicia publica verè ita dici à causa efficiente, puta lege vel Senatusconsulto, ab aliis tamen ita dici vel ab effectu, quia dentur omnibus, vel à materia, vel à forma, id est, propter ordinem alium tam in publicis quàm privatis observatum, quod putat Cujac, *lib. 8. obs. cap. 33.* sed non rectè. Nam ordine judiciorum publicorum jam diu sublato, manent nihilominus ipsa judicia, *l. Ordo, 8. ff. de publ. judic.*

§. Publicorum judiciorum.

D Uaren. *d. lib. 1. disput. cap. 35. 36. & 37.* accuratè dividit judicia, quibus vel delicta vel crimina vindicantur, hunc in modum: Judicia, inquit, hæc vel sunt civilia vel criminalia. Et civilia quidem vel sunt privata vel popularia: Criminalia vel sunt publica vel privata: Publica deniq; vel sunt capitalia vel non Capitalia. Et hæc postrema divisio sumpta videtur ex *Paul. l. Publicorum, 2. ff. de publ. judic.* Capitalia autem rectè definit Imp. quæ vel morte, vel exilio, vel pœna metalli afficiunt. Nam hæc propriè est pœna Capitalis, pœna capitis quæ damnato vel vitam, vel libertatem, vel civitatem adimit, quod sit capitis diminutione magna & media, *l. Rei, 2. ff. de pœn. l. Editto, 13. ff. de bon. poss. l. Servum, 33. §. publice, 2. ff. de procurat.*

Quæ ultimo supplicio.] Id est, Morte. Nam in jure supplicia vel sunt ultima sive summa, ut mors; vel mediocria, ut exilium, metallum; vel infima, ut relegatio, multa, ita *Paul. lib. 5. sentent. tit. 17. De abolitionibus.* Atque ita ultimum supplicium sive summum de morte tantum intelligitur, §. item *L. Cornelia, infr. hoc tit. l. Ultimum, 21. l. Qui ultimo, 29. ff. de pœn. l. 1. in fin. ff. ad leg. Cornelia. de fals.*

Vel etiam aquæ & ignis.] Hæ duæ pœnæ, Interdictio & Deportatio, hîc distinguuntur, ut & aliàs §. minor, 2. sup. de cap. diminut. Ad effectum tamen quod attinet, non differunt. Nam Deportatio successit in locum Interdictionis, *l. Peculatus, 3. ad L. Iul. pecul. l. ult. ff. de pœn. vulgò exilium dicitur.*

Dddd 3

Vol

Vel metallo.] Duplex est pœna metallum, & opus metalli, hæc levior illa gravior. Sed nostris moribus earum loco utitur pœna ad triremes quam ad opus metalli interdum hodieque condemnentur in Saxonia & alibi ubi sunt fodinæ.

Cætera si quam.] Publica judicia pleraque sunt capitalia, exceptis paucis, quinque nimirum his, vis privata, §. *Item lex. 8. h. t. de plagiaris, §. est & inter, 10. inf. h. t. de annonæ, l. Lege. 3. in fin. ff. de L. lul. de annonæ, residuis, l. Lege. de 4. §. lege, 3. ff. ad leg. jul. pecul.*

Si quam infamiam.] Notandum ex omni judicio publico, siue capitali siue capitali damnatum fieri infamem, l. *Infamem, 7. ff. de public. judic.*

Plerunque.] Hoc verbo indicatur exceptio, quæ est duplex, vel ratione criminis seu judicii, vel personæ. Nam quædam sunt crimina publica, quorum accusatio non datur cuilibet, sed certis tantum, ut cognatis, quæ sunt duo, ut adulterium, de quo l. *Quamvis, 30. C. ad L. jul. de adult. & falsum in supposito partu, l. Lege Cornelia, 30. §. 1. ff. de L. Cornel. de falsis.* Deinde personæ sunt quædæ quæ non possunt accusare, de quib. in l. *Qui accusare, 8. ff. de accusat. l. Palam, 43. §. senatus, 10. ff. de ritu nupt.*

§. Publica autem judicia.

Nunc de numero & generibus publicorum judiciorum. Ea hic tredecim exponuntur, quibus addenda sunt duo, sunt autem hæc, I. Majestatis. II. de Adulteriis & stupro. III. de Sicariis, IV. de Parricidiis, V. de Falsis, VI. de Vi publica, VII. de Vi privata, VIII. Peculatus, IX. de Plagariis, X. Ambitus, XI. Repetundarum, XII. de Annona, XIII. de Residuis. Et hæc quidem sunt vetera & notiora, reliqua sunt duo, vetus unum ex lege Viselia de Libertinis jura ingenuorum sibi vindicantibus de quo est *rit. C. ad L. Viseliam.* Alterum & XV. est novum hæc seos ex constitutione Imp. Theodosii, l. *Manichæos, 4. & l. seq. l. ult. C. de hæreticis & manichæis.* Nam sacrilegium sub peculatu continetur, §. *Item lex julia peculatus, 9. inf. h. t.*

Lex Julia majestatis.] Primo loco exponitur judicium majestatis, quia gravissimum. Hoc autem judicium est duplex, Perduellionis & Majestatis. Græcè dicitur hoc κατ' ἀπορίων: illud τυραννίδος. Nam verbum Majestatis nunc latius & utrunque continet, nunc angustius dicitur, ut Perduellionis crimen sit quod hostili animo contra principem vel Remp. fit; Majestatis quod non hostili animo. Perduellis enim idē quod hostis, l. *Quid nos hostes, 234 ff. de V. sign. & Cic. lib. 1. Offic.* Majestas autē latē ac generaliter est dignitas, amplitudo & potestas personæ & imperii summi: Eaque in tres tantum cadit in *DEUML.* *Non distinguemus, 32. §. sacerdotio, 4. ff. de recept. arbit. de recept.* Secundo in Principem

pem five populum aut Optimates, *l. Non dubito, 7. §. i. ff. de capti. & postlim. re-
vers. III. in magistratum à Principe vel à populo constitutum, l. pen. ff. de just. &
jure.* Hæc autem duo Perduellio & Majestas plurimum inter se differunt, live
rem. id est crimen ipsum, si pœnam spectes. Hoc autem loco ut & in ff. & C.
consulè de utroque agitur, sed distinctè & eruditè de utroq; explicarunt Bal-
duin. *in lib. sing. ad L. jul. majest. & Contiùs in comment. ad tit. ff. ad L. jul. ma-
jest.* De crimine Perduellionis extat oratio Cic. pro Rabirio: De crimine Ma-
jestatis fuit & oratio Cic. pro Cornelio, de qua Alcon.

Lex Julia.] Lata à C. Julio Cæsare, & dicebatur lex Julia de vi & majesta-
te, ut & apud Ciceronem in *1 Philip. & in Pisonem.*

Contra imperatorem.] Hæc duo capita diligenter sunt notanda. Nā
ad hæc duo omnes species læsæ majestatis referri possunt, nam vel persona
principis læditur, vel ejus Imperium.

Aliquid moliri sunt.] Sive id profecerint sive non. Nam multa in hoc
crimine sunt singularia, ex quibus & istud est, ut in eo voluntas quoq; & co-
gitatio puniatur, *l. ultim. ff. ad L. jul. majest. l. Quisquis, §. Cod. eod.*

Cujus pœna.] In publicis Judiciis semper hæc duo diligenter sunt attē-
denda, Crimen & Pœna, & hæc ferè Imperat. tantum hoc tit. exponit. Pœna
autem olim duplex fuit, ut & duplex judicium. Nam perduellionis pœna erat
mors, puta crux aut saxum; majestatis, interdictio aquæ & ignis, ut indicat
Cic. *pro Rabirio & Dio lib. 37.* hodiè utriusque est pœna mors, quia utrumque
nunc ad unum est redactum crimen majestatis.

Animæ.] Id est, Vitæ, ita veteres loqui solitos docet Hieronymus Ma-
gius *lib. 1. Miscell.*

Memoria rei.] Et hoc singulare est in hoc judicio. Nam in aliis pu-
blicis judiciis morte rei crimen extinguitur, *l. ult. ff. ad L. jul. majest. l. Publica.
3 ff. de public. judic. l. Defuncto, & d. tit.* Excipitur crimen Majestatis quod etiam
contra mortuum intendi solet *d. l. ultim. ad L. jul. majest.* Rectè autem ait
Imperator *memoria rei*, &c. Nam & olim eorum qui Majestatis damnaban-
tur, si consules fuissent, nomina eorum fastis eradebantur, statuar quoque de-
jiciebantur, unà & domus evertabantur, *l. 22. C. Theod. de pœn. l. Eorum. 24.
ff. de pœn. Cicer. pro domo*, adeò quidem, ut ejus liberi quoque & omnes pos-
teri in infinitum ab omnibus honoribus excludantur, *l. Quisquis, §. C. ad L.
jul. majest.*

§. Item lex Julia.

HÆc lata est ab Augusto Imperatore ut ait *l. 1. ff. forum. eod. & Sueton. in
Augusto.*

De adul-

De adulteriis coercendis.] Ita hic & in *tit. C. in ff. dicitur*. Aliàs & olim ab ipso Imp. Augusto dicta est lex Julia de Adulteriis & de pudicitia, ut apud Suetonium in *d. loco*. Hujus quoque pars est ea, quæ dicitur lex Julia de fundo dotali, de qua *sup. init. tit. quib. alien. loc. vel non*. Cur autem de pudicitia quia agebat & de stupro in pueros, ad quos propriè & latinè pudicitia pertinet, qua de re mox.

Quæ non secundum temeratores.] Tria crimina hac lege comprehensa sunt, Adulterium, stuprum tam in virginem, quàm in puerum. Sunt & alia duo; Raptus & Incestus, quæ tamen olim & propriè ad hanc L. Juliam non pertinebant. Nam Raptus ad L. Juliam de vi propriè pertinet: Incestus olim non à Magistratu, sed à Pontificibus judicabatur, ut testis est Cic. *lib. 2. de legib.* Hodie tamen Incestus sive per se, sive cum adulterio contractus, eadem pœna adicitur, *l. in incesto. 4. & Si quis, 5. ff. de quasi*. Raptus quoq; pœna capitis tenetur: Incestus autem nomine continetur, si quis cognatam stupraverit aut adulteravit.

Gladio punit.] Pœna Adulterii Jure Civili varia fuit. Nam veteri jure nulla erat legitima ante legem Juliam. Lege Julia pœna erat relegatio & non capitis, teste B. Augustino *De Civit. Dei lib. 3. cap. 5. & Tacito lib. 1. & 2. & late Brisson. in Comment. ad L. Iul. de Adulter.* Tertio, lege nova Imp. Constant. est pœna capitis sive gladii, ut hic ait Imp. *l. Quamvis, 30. C. ad leg. Iul. de adult. l. Oportuerat. 4. C. Theodos. Quorum appell. non recip.* Ante hunc Constantium non fuit capitalis pœna. Nec obstat *l. Castitati. 9. C. eod.* quæ est Lex Alexandri. Dicendum clausulam ejus legis hanc, *si quocunque modo pœnam capitalem evaserit.* esse Tribuniani, ut aperte indicat Nov. 134. *in fine ferè*. Quarto ex Nov. Justiniani d. Nov. 134. In viros quidem est pœna capitis; mulieres adulteræ detruduntur in monasterium.

Sed & eos qui eum.] Hoc infandum crimen Romæ prius lege Scantinia, de quâ Suetonius, Juvenalis, Tertullianus, &c. deinde lege Julia punitum fuit. Nam huc pertinet illud ex lege Julia de pudicitia *ut sup. dictum*. Jure autem nostro in hoc crimine, uterque flammis comburitur, *l. Cum vir, 31. C. ad leg. Iul. de adulter.*

Sed eadem lege Julia.] Stuprum propriè differt ab Adulterio. Nam Adulterium est in nuptam, stuprum in virginem, viduam & puerum, *l. Inter liberas, 6. §. Lex. 1. & l. Stuprum, 34. ff. ad leg. Iul. de adult.* Sed lex Julia hæc de adulteriis tantum concepta fuit, & in eadem lege hæc differentia non fuit observata, adeo ut verbo stupri tanquam communi contineretur & adulterium & stuprum, &c. *l. Inter, 101. ff. de V. sig. l. Nuptæ. 5. & l. antepen. ff. ad l. Iul. de adult.* atque ita verbo stupri utuntur & Cicero ac Poetæ, ut Terentius.

Cum quis sine vi.] Nam si cum vi, tum crimen pertinet ad L. *Iul. de vi publ. l. In eadem. 3. ff. ad L. Iul. de vi publ.* Huic autem stupro cum vi conjuncto similimus

limus est raptus; differt tamen, quod in raptu scemina abducitur, in stupro cum vi non item; quæ tria stuprum sine vi, cum vi & Raptus propter pœnarum differentiam diligenter sunt distinguenda. Nam stupri sine vi pœna est Relegatio, ut hic; Cum Vi, est Deportatio, §. *item lex Iulia de vi*. Raptus est mors, l. *Qui caru*, §. ff. ad L. *Iul. de vi publ.* l. 1. Cod. de raptu virg. vid. aut. sancti.

Honeste viventem stupraverit.] Nam in eas quæ turpiter vivunt, ut sunt vel meretrices, quæ quæstum palam faciunt, vel scenicæ, vel ministræ, cauponæ, stuprum est extra pœnam legis Juliæ, l. *Inter. 6* & l. *Mater. 10. in fi. ff. ad l. Iul. de adult.* l. *Si ea*, 22. C. eod. l. *In concubatu*, 3. ff. de concub.

Pœnam autem eadem lex.] Pœna adulterii & stupri ex lege Julia est Relegatio, ut sup. dictum, quæ pœna hodieque remansit in stupro, sed in adulterio mutata est in pœnam capitis, ut sup. d.

Irrogat stupratoribus.] Legendum peccatoribus, ita enim veteres libri, & ita proprie veteribus latine peccatum, ut græcis *ἀμαρτία* dicitur, idem quod stuprum valet.

Si honesti sunt.] In pœnis ratio habetur non tantum criminis, sed etiam personæ, l. *Aur facta*, 16 §. *persona*, 3. ff. de pœn.

Publicationem partis dimidiæ.] Scilicet cum Relegatione. Id enim hic iterandum ex fin. §. Nam ut modo dictum Relegatio propria est stupri pœna ex L. *Iulia*.

§. Item lex Cornelia.

E Am tulit L. Cornelius Sylla, l. 2. §. *Capta*, 32. Vers. deinde Cornelius, ff. de origine juris & Cic. pro Cluentio.

De Sicariis.] Ita vulgò brevitatis causa dicitur, ut tit. C. ad L. *Corn. de Sicariis*, l. *Lege Cornelia*, 4. ff. eod. d. l. 2. §. *Capta*, 31. Vers. Deinde Cornelius ff. de O. l. sed plenè dicitur de Sicariis & Veneficis l. 1. & l. *Ejusdem*, 3. ff. ad L. *Corn. de Sic. & Venef.* & ita hic quoque prius de sicariis, postea in vers. eadem lege. de Veneficis agitur. De verbo Sicarii infr. in vers. *sicarii autem*.

Ultore ferro.] Hic de pœna. Sciendum autem pœnam L. Corneliæ fuisse interdictionem aquæ & ignis, sive deportationem & omnium bonorum ademptionem, sed hodiè mors est. In honestiores tamen manet vetus pœna, l. *Ejusdem*, 3. §. *legis*, 5. ff. ad L. *Cornel. de sicariis*.

Vel eos qui hominis occidendi.] Notandum eadem pœna affici homicidam & eum qui cum telo ambulat, id est, qui propositum habet hominis occidendi, & ita cum telo esse sive ambulare veteres maximè loquebantur, idque similiter homicidio puniebant, ut est apud Cic. pro Milone l. 1. ff. ad L. *Corn. de sicariis*, l. *Is qui cum telo*, 7. C. eod. Rectè autem hominis occidendi causa: nam si vel rixa, vel lascivia, vel vino, id est, non dolo malo hominem

Eeee

quis

quis occidat levius punitur. Id enim omnium criminum est commune, ut dolum malum subesse necesse sit ad pœnam legitimam.

Telum autem.] Hæc sumpta sunt ex Commentario Caii ab l. 12. tab. l. Si calvitur. 233. §. telum. 2. ff. de V. sign.

Ut Cajus noster.] Hic IC. Cajus ab Imp. dici solet Cajus noster, causa exposita est in § pen. sup. in proemio.

Dictum ab eo quod.] Festus ita distinguit tela ab armis, quod tela sunt quæ πλοθὲν, id est eminus mittantur, arma quæ ab armis, id est, humeris dependeant & manibus retineantur. Utrumque latissimè patet. De armis d. §. recuperanda. in fin. de interd. l. sup.

Admonent nos epigrammata.] Legend. admonet nos Xenophon; Nam ita scribit καὶ βέλῳ; &c. ita hic & lib. vet. & Theoph. & ita d. l. 233. §. telum, & hic locus Xenophontis extat hodiè lib. 5 ἀναβάσεως sive expeditionis Cyri.

Sicarii autem appellantur.] Tria sunt verba, Parricida, Sicarius & Homicida. Parricida est per vetus, & complectitur omnem homicidam a par paris, teste Lactantio. Sed postea proprium est factum ejus qui parentem occidat. Sicarii verbo utuntur ii, qui eleganter loquuntur, homicide qui vulgariter. Est autem sica brevis & incurvus gladiolus En Dolch / Perfico acinaci sive Turcico similis, teste Suida & Josippo lib. 20. antiq. jud. cap. 1. lib. 2. de bello jud. cap. 12. Isidorus lib. 8. Etym. cap. 16. Cicer. in Catil. Brissou. lib. 12. antiq. c. 11.

Eadem lege & Venefici.] Alterum hoc est caput sive verbum L. Cornelie quo continentur artes omnes odiosæ sive leges vetitæ, quibus homines occiduntur, ut sunt veneficorum, & divinatorum, magorum, astrologorum qui genesin sive genituram alicujus conscribunt, aut rem amissam indicant. Huc quoque pertinent pygmentarii, qui mala medicamenta aut venena vendunt.

S. Alia deinde.

Hic §. respondet tit. ff. ad L. Pompejam de Parricidiis, & tit. C. de his qui parent. vel lib. interf.

Asperitimum crimen.] Scilicet parricidium, quod gravius est facinore, & scelere, ut apud Ciceronem in Verr. Facinus est civem Roman. vincire, scelus verberare. parricidium occidere, &c.

Novapœna.] Id est, singulari & inusitata, ut vocat Cic. pro Sex. Ros. cui opponitur pœna sollemnis hic in verbis neq; ulli alii sollemni pœnæ.

Quæ Pompeja de Parricidiis.] Lata à Cn Pompejo in tertio ejus consulatu, ut puto, quia in eo multas leges tulit, teste Tacito: sciendum autem breviter hoc crimen jam ante legem Pompejam gravissimè puniri solitum, ut indi-

ut indicat Cic. in d. loco his verbis: prudentissima civitas Atheniensium. Sed ut puta extraordinē primus Sylla ordinarium hujus criminis judicium publicum instituisse videtur, lata lege Cornelia de Sicariis, cujus legis ut multa fuerunt capita. *l. Eiusdem. 3. ff. ad leg. Cornel. de Sicar.* ita unum fuisse videtur caput de parricidio, quod est species homicidii, ut indicat *l. 2. Capta 32. Vers. §. deinde, ff. de orig. jur. & l. 1. ff. ad leg. Pomp. de Parricid.* Sed post Syllam pompejus L. pompeja proprium & peculiare judicium parricidii constituit capite eo legis Corneliae abrogato, aut potius nova lege confirmato & sancito, *d. l. 1. ff. ad L. Pomp. de parricid.*

De parricidiis.] Parricidium (quod per duo RR. scribendum, ut veteres libri etiam pand. Flor. & poetæ testantur) tria significat. Nam primo omnia graviora crimina continet, ita utitur Cic. in suis legib. *lib. 2. de legib.* & hinc quaestores parricidii, *l. 2. §. & quia, ut diximus, 23. ff. de orig. juris. II.* Tantum de homicidio eoque quolibet dicitur, teste Festo in verbo parricidii. III. de speciali parentum & liberorum homicidio, & ita hîc.

Qua cavetur.] Hic de ipso crimine videatur, *l. 1. 3. & 4. ff. ad L. Pomp. de parricid.* quamvis hic locus ad verbum fere totus est sumptus ex *l. 1. C. de his qui par. vel lib.* quæ est lex Constantini Imp.

Parentis.] Patris aut matris, *d. l. 1.*

Aut filii.] Sive generaliter liberorum, id est, filii, filia, nepotis, &c. *d. l. 1. & d. r. C. de his qui par. vel lib. & c.* Id autem propter antiquitatem observandum, olim in ipsa lege Pompeja verbum filii non fuisse, *d. l. 1. in pr. Quid ita?* Quia licebat patri filium occidere sine crimine, jure patriæ potestatis, *l. In suis, 11. ff. de lib. & post.* Quare in ipsa lege Pompejatantum de matre, si mater filium vel nepotem, &c. Nam quod patri licebat, matri non licebat, quia liberos in potestate mater non habet, *§. ceteri, 3. sup. de hered. qual. & diff.* Sed hodie, quia patri id amplius non licet, & ut eleganter ait Martia: quia patria potestas in pietate debet consistere, non in atrocitate, *l. Divus. 5. ff. ad leg. Pomp. de Parricid.* teste hic Imperat. Constantinum secutus adjecit verbum filii.

Adfinitatis ejus.] Quidam libri veteres habent affectionis & ita sine dubio legendum, teste Theophilo & *d. l. 1.* unde hic locus est sumptus. Nam adfectio & adfectus posterioribus latinis idem est quod cognatio & propinquitas. Sic Capitolinus in Gordian. Affectus suos unice dilexit, filium suum & nepotem ultra morem, filiam & neptem religiose. Sententia autem est, si quis parentem, vel filium, vel generaliter omnes, qui parentum & liberorū appellatione continentur, occiderit, parentū ut pater, avus, patruus, avunculus, amita, socer, socrus, vitricus, noverca, &c. Liberorum ut filius, nepos, neptis & pronepos &c. ut explicatum *sup. §. 1. de nupt.* præter hos aut hac L. Pompeja continetur etiā consobriini, & in primis frater & soror, *l. 1. 2. 3. & 4. ff. h. t.*

Eccc 2

De

De reliquis cognatis & adfinibus dicitur infr. vers. *si quis autem.*

Sive clam sive palam.] Hæc quoque sunt verba Constantini d. l. i. C. *de his qui par vel fil. &c.*

Nec non is cuius.] Ait Imp. hac L. teneri non tantum eum qui ipsum scelus fecit, sed hos duos quoque, eum cuius dolo malo id factum est, & eum qui conscius ejus fuit. De priore videtur in ipsa lege expressum fuisse, l. i. ff. *ead.* De Conscio à Jctis quæsitum, & ita definitum l. *Utrum, 6. ff. ad leg. Pomp. de parr.* Et de Conscio id notandum ut singulare, eum etiam si sit extraneus, ut parricidam puniri.

Et neque gladio neque ignibus.] Nunc de pœna parricidii, de qua quatuor tempora mihi videntur consideranda. Nam primò Parricidæ tantum culeo ipsi insuti in mare dejiciebantur, ut indicat Cic. pro Sexto Rosc. & Livius lib. 68. ubi Malleolum primùm Romæ parricidam culeo insutum scribit. Secundò, in culeum addita sunt duæ belluæ, serpens sive vipera & simia, quod primis Imp. inductum videtur, ut indicat Juvenalis, *cujus*, inquit, *exitio non debuit una parari simia, nec serpens unus, nec culeus unus.* Tertiò, id est, Imp. Severi & Antonini temporibus in hujus singularis pœnæ locum alia, puta, ut parricida vel vivus combureretur vel bestiis objiceretur, successit, teste Paulo lib. 5. *sent. tit. 22.* Quartò & postremò Imperat. Constantinus veterem pœnam revocavit, id est, culeum, & in eum addidit quatuor belluas serpentem, simiam, canem & gallum gallinaceum d. l. i. C. *de his qui par, &c.* & hæc quidem postrema pœna ita locum habet, si commodè exerceri possit, alioqui vel comburi debent parricidæ, vel bestiis objici, l. *pen. ff. ad L. Pomp. de parric.* quæ lex etiam si est Modestini, tamen à Tribuniano valdè est interpolata propter constitutionem Constantini.

Insutus culeo.] Culeus est saccus coriaceus, ut Juvenalistestatur parricidarum pœna est omnibus notissima. De qua Cicer pro Sexto Roscio Liv. d. lib. 68. Val. Maxim. lib. 1. cap. 1. *Quint. Juven. Suetonius & Dio.*

Cum cane & gallo gallinaceo.] Hæ duæ bestię additæ videntur à Constantin. Imp. l. i. C. *de his qui parent. vel lib.*

Et vipera & simia.] Hæ duæ jam olim addi solent, teste juvenale.

Ut omnium elementorum.] Ratio hujus pœnæ singularis, id est, culei, egregia hîc exponitur, quæ eadem latè exponitur à Cicerone pro Sexto Roscio his verbis prudentissima, &c. & ab Ovid. in Metamorphos. ubi de Sylla.

Dii te summoveant, ô nostri infamia secli.

Orbesuo, tellusq; tibi pontusq; negetur.

Si quis autem alias.] Ait Imper. Parricidium in eas tantum personas committi, quæ lege Pompeja nominatim essent comprehensæ, de quibus jã dictum supra; non verò in omnes cognatos vel adfines, Nam in illos quidem parrici-

Parricidium committi; in hos non item, id est, ut in sororem est parricidium; in sororis filium aut maritum non item, sed in eos, est tantum pœna homicidii, ex L. Cornelia de Sicariis, l. pen. ff. ad leg. Pomp. de parricid.

§. Item lex Cornelia.

HÆc quoq; à L. Cornelia Sylla est lata, l. 2. §. Capra. 32. Vers. deinde, ff. de orig. jur.

De falsis.] Hæc lex ita generaliter dicitur, quia ad omne falsi genus producitur, propriè tamen à Sylla lata est de Testamentis, unde & lex Cornelia Testamentaria dicitur, ut hîc & Cic. lib. 3. in Verrem, ubi & L. Corneliæ nummariam vocat, quæ pars hujus legis fuisse videtur. Itaq; propriè hæc lex primùm de Testamentis & aliquo capite de nummis conscripta videtur, postea Jureconsultis & constitutionibus ad alia falsi genera porrigi cœpit, ut ad chyrographa & alia instrumeta, ut ad insignia, ad nomē, & c. l. 1. ff. de public. judic. l. 1 § qui in rationib. 4. l. Lege. 9. § 1. & l. Instrumentorum. 16. §. 1. ff. ad leg. Corn. de fals. Paul. lib. 5. tit. 25. de lege Testamentaria. Hodie quoq; distinguendum est falsum in moneta à reliquis falsis, de quo est tit. C. de falsa mon. & gravior ejus est pœna, de qua mox.

Et qui testamentum.] Hic de ipso crimine, cujus duo tantum genera hîc exponuntur, falsum in testamento & quolibet instrumento, & falsum in Sigillo. Sunt autem & alia multa falsi genera de quibus sub tit. ff. & C. de fals.

Vell signum adulterinum.] De hoc falsi genere, l. Lege Cornel. 30 ff. ad L. Corn. de fals. & Paul. d. tit. 25. unde hîc locus ad verbum descriptus videtur.

Sciens, dolo malo.] Sunt verba ipsius legis Corneliæ, Paul. d. tit. l. Impuberem. 22. ff. d. tit. Nam ut & sup. dictum generaliter in maleficiis voluntas spectatur, non exitus, l. Drusus, 14. ff. ad l. Cornel.

Ejusque legis pœna.] Hic de pœna quæ plerunque est deportatio, ut hîc & l. ult. ff. eod. Paul. d. tit. 15 in pr. Dixi plerunq; Nam falsi nummarii pœna est gravior, puta mors l. 1. C. de falsa moneta. l. Vbi 22. in fin. C. de fals. l. Quicumq; 8. & l. Lege. 9. ff. eod. & Paul. d. tit. 25. Hi monetæ falsarii eleganter πωγχαρται in jure dicuntur.

In servos ultimum.] Quasi diceret, ut in L. Cornelia de sicariis honestiores distinguuntur à vilioribus, adeo ut hi morte, illi deportatione puniantur, ut sup. dictum; ita & in hac de falsis distinguuntur, servi à liberis, ut hi de deportatione, illi morte adficiantur. Adfert Paul. & aliam distinctionem inter ipsos liberos, ut humiliores morte tanquam servi, honestiores deportatione tantum puniantur. Sed hæc pauli distinctio non videtur placuisse

se Marciano. l. 1 § ult. ff. ad L. Corn. de fals.

E e e e 3

§. Item

§. Item lex Julia.

LAta à C. Cæsare, teste Cicerone 1. Philip.
De vi publica seu.] De differentia quæ est inter utramque vim
d. sup. §. recuperanda, 6. de interd. huic §. respondet tit. ff. de vi publica &
tit. de vi privata, & tit. C. ad leg. Jul. de vi publ. & vi privata.

Adversus eos exoritur.] Hic de ipso crimine tam publicæ vis quàm
privatæ, de quo differentia exposita in d. §. recuperanda, 6. cognosci debet.

Sed si quidem armata.] Hic de pœna & prius quidem de vi publica, cu-
jus pœna est deportatio ex ipsa L. Julia. l. Qui dolo, 10. in fin. ff. de vi publ. l. Quo-
niam, 6. & l. seq. C. eod. P. aut. lib. 5. sentent. tit. 26. & Cicer. Philip. 1. & hic pauci ex-
cipiuntur casus, quibus pœna est mors, l. Et cum, 6. & l. penult. ff. de vi public &
hic vers. fin. autem. Pœna autem vis privatæ est publicatio tertiæ partis bono-
rum, l. 1. & l. ultim. ff. de vi privata. l. Hos, 12. §. omnibus, 4. ff. de accusat. Paul. ad tit.
26. addit Relegationem, sed Justiniano non placet, ut hîc, & dictis. ll.

Sin autem per vim.] Hic de raptu, id est, specie vis publicæ, cui pœna
mors est, dict. sup. stuprum fieri vel vi, vel sine vi: hoc pertinet ad L. Jul. de
adult. Illud ad hanc de vi publica. Hoc autem stuprum vi factum est duplex,
vel cum raptu, vel sine raptu: & hoc quidem id est, stuprum vi factum, de-
portatione, id est, pœna usitata L. Julia de vi publica: Raptus pœna nova, id
est morte adficiatur, l. In eadem, 3. §. 1. l. Qui catu, 5. §. ult. ff. de vi publ. l. Si cefidis, 3. C.
eod. l. 1. C. de raptu virg. aut. vid. nec non sanctim. Nam de raptu pœna mortis no-
va constitutione sancivit Imp. Justin. in d. l. 1. C. & hoc est quod hic ait, *Secun-
dum nostræ constitutionis.*

§. Item lex Julia peculatus.

DE hac lege incertum est, an à Julio, an ab Augusto sit lata; puto tamen
ab Augusto quia leges à Julio latæ sunt paucæ, & pleræq; vel à Cice-
rone vel à Suetonio commemorantur.

Peculatus.] Varro lib. 4. de Lingua lat. & Festus in verbo *peculatus*,
ajunt à prætore, ut ex pecunia furtum publicum dictum esse. Definitur à La-
beone *peculatus* pecuniæ publicæ aut sacræ furtum non ab eo factum, cu-
jus periculum fuit, l. Sacrilegi, 9. §. ultim. ff. de L. Julia pecul. & rectè furtum;
Nam ut sup. mit. tit. de obl. qua ex delict. nasc. multa furtorum sunt genera, ut
furtum, amotio, expilatio, plagium, *peculatus*, sacrilegium, &c. Est autem
peculatus duplex, publicæ rei, qui propriè *peculatus*, & rei sacræ, quod
propriè sacrilegium dicitur, : utrumque tamen communi nomine *pecula-
tus* usurpatur, & de utroque est hæc lex Julia *peculatus*. Id autem de sacrile-

gio propriè notandum, id fieri non tantùm furto rei sacræ, quod tamen propriè est sacrilegium, sed etiam aliis factis, ut contèptu Dei & principis, quod tamen propriè ad crimen Majestatis pertinet, *l. Disputare. 3. C. de crim. sacril.*

Eos punit qui.] Rectius ex libb vett. legendum, qui pecuniam vel rem publicam vel sacram. Nam siue pecuniæ numeratæ, siue aliarum rerum publicarum aut sacrarum furtum fiat; est peculatus: hic autem de ipso crimine.

Sacram.] Ut pecuniam, ut donaria, ut vestes sacras,

Vel religiosam] Ut sepulchri, lapides, aut marmora, &c.

Furati fuerint.] Quam variis modis hoc furtum & peculatus fiat, explicant Jurisconsulti, *l. 1. l. Sacrilegi. 6. §. 1. l. Qui tabulam. 8. l. Sacrilegi. 9. §. semitæ. 5. & l. Qui. 11. ff. ad L. l. l. pecul. &c.*

Sed si quidem ipsi.] Hic de pœna, de qua distinguendum bifariam, primò distinguendus peculatus à sacrilegio. Nam sacrilegii pœna est Extraordinaria, id est, nova ex cõstitutionibus, & sèper capitis, *l. Lege. 4. §. 1. l. Sacrilegi. 6. & l. Sacrilegi. 9. ff. hoc tit.* Peculatus autem pœna est ordinaria, id est, ex ipsa lege Julia puta deportatio, *l. Lege. 2. hoc tit. & hic in fin §.* Deinde distinguendæ sunt personæ in ipso peculatu. Nam privatis pœna est deportatio, excepto uno casu, quo est tantùm pœna quadrupli, *l. Sacrilegi. 6. §. ultim. & l. penult. hoc tit.* Judicibus autem, id est, magistratibus pœna peculatus est Capitalis ex nova cõstitutione Theodosii, *l. 1. C. de crimen. pecul.* cujus constitutionis omnia ferè verba hic exponuntur his verbis, *sed si quidem ipsi iudices, &c.*

§. Est & inter.

Hic §. respondet *tit ff. & C. ad L. Flav. de Plag.*

Lex Flavia.] Legendum Fabia: nam & sic libri vett. & semper in pand. & C. Est autem vetus hæc lex; nam & Cicero ejus meminit pro C. Rabirio, sed auctor ejus ignoratur.

De plagariis.] Hic de crimine. Est autem plagium quasi furtum liberi hominis, aut servi alieni suppressio, dolo malo facta. Nam plerunq; celando & supprimendo fit plagium, *l. Legis. 3. l. Eum qui. 5. & seq. ff. de leg. Fab. de plag. l. 2. §. 9. 10. 14. C. eod.* Fit tamen & aliis modis plagium, ut vendendo, donando, permutando, emendo, &c. *l. 1. 2. & 4 ff. d. tit. l. 6. 7 & 15. Cod. eod.* Dicitur autem plagium, quia fiat *πλάγιως*, id est, dolo, teste Suida & Isidoro in Etymolog.

Quæ interdum capitis.] Hic de pœna, de qua duo jura & tempora sunt distinguenda. Nam primum ex ipsa L. Fabia pœna plagii fuit pecuniaria, sed ea ut levior in usu esse desit, ut ait *l. ultim. ff. de lege Fab. de plag.* Deinde gravior esse cœpit, credo ex Constitutionibus, puta pœna metalli.

metalli, ut indicat *d. l. ult. & l. ult. C. eod.* Sed duo hodie sunt casus, quibus est pœna gravissima puta mortis; unus est in *l. ult.*, alter in *l. In fuga. 6. C. d. t.* Et hoc intelligit hic Imper. his verbis: *interdum capitis*, quia etiam aliis quoque casibus permissum videtur iudici, ut plagario pœnam imponat vel leviorē metallo, vel aliam præter metallum pro modo delicti, *d. l. ult. ff. & C. eod.*

§. Sunt præterea.

EXposita sunt adhuc novem judicia publica, majoris & momenti & usus; reliqua hic quatuor commemorantur minus usitata, sunt autem & alia duo, de quib. *sup. d. init. tit.*

Lex Julia de ambitu.] Lata est ab Augusto, ut testis est Suetonius in *Aug. cap. 34. & Dio lib. 54.* Breviter autem de ipso crimine notum est, quid sit Ambitus: Ejus autem criminis usus in Imperio aut regnis nullus est; in Rebus pub. ut Romæ olim ante Cæsares ambitus erat frequentissimus, & proinde multa ei coercendo lata sunt leges, ut Pætilia, Pinaria, Calphurnia, Fabia, Tullia, & Julia, de quibus Hotom. Paul. & Manut. in *libris de legibus Romanis*, de qua lege Julia ita Modestinus: hæc lex, inquit, in urbe hodiè cessat, quia ad curam i principis magistratuum creatio pertinet, non ad populi favorem. Itaque jure nostro crimen ambitus non est in urbe amplius, sed tantum extra urbem, id est, in municipiis & coloniis, *l. i. ff. de lege Julia ambitus.* Est etiam quasi ambitus in quibusdam officiis repetendis, de quib. *l. i. C. hoc tit.* Pœna olim videtur fuisse Deportatio, *l. i. in fin. C. d. tit.* Quamvis *lib. modo indi. 54.* leviolem pœnam adfert, ut damnatus ambitus quinquennium à petendis honoribus arceatur, hodie pœna est centum aureorum, *l. i. ff. eod.* Uno excepto casu quo manet Deportatio, puta in officiis illis repetendis, *d. l. i. C. eod.*

Lex Julia repetundarum.] Hanc tulit C. Cæsar in consulatu primo teste Cicer. in Vatiniana. Fuerunt olim & aliæ leges de hoc crimine, quarum celeberrima est Calphurnia, de qua Cicero. Sed ultima est hæc Julia, eaque accerrima de pecuniis repetundis, ut loquitur Cicero, de ea quoque breviter & primùm quidem crimen ipsum dicitur repetundarum concisè, & plene pecuniarum repetundarum. Ita namque Cicero fere de pecuniis repetundis appellare solet. Est autem hoc crimen repetundarum eorum qui in administranda provincia socios sive provinciales spoliarent, aut alioqui dona, pecunias, munera, ceperint. Nam hoc judicium repetundarum propter socios & provinciales contra avaritiam magistratuum in provincias mittendorum maxime constitutum fuit, ut Cicero docet in Verrinis, sed porrectum est ad omnes magistratus, & locum habet non tantum in prætoribus aut proconsulibus sive præsidibus provinciarum, sed etiam in magistratibus urbanis. Videatur *tit. Pand. de lege Jul. repet. & C. ad leg. Jul. repet.*

repet. Poena autem hujus legis olim erat interdictio Aquæ & Ignis. *Cicer. in Verr.* hodie poena est Extraordinaria, hoc est, nunc levior, ut pecuniaria tantum in quadruplum, aut relegatio; nunc gravior veteri poena, ut mors, nunc ipsa vetus poena deportatio pro modo delicti, *l. Lex julia. 7. §. hodie, 3. ff. de lege julia repet. l. Si quis. 38. & judices, 10. ff. de pœn. l. 1. & ult. C. ad leg. jul. repet. Paulus lib. 5. sent. tit. 28.*

Lex Julia de annona.] De hac est institutio ff. de lege Julia de Annona, & eodem pertinet *l. in Dardanarios, 37. ff. de pœna, l. Annonam, 6. ff. de Extraord. crim.*

Julia.] Ut puto lata ab Augusto.

De Annona.] Crimen hoc dicitur fraudata annona, quo is tenetur, qui publicam annonam fraudaverit, sive is, cujus dolo malo factum est, ut annona vel arctior vel carior fuerit, *l. 1. & 2. ff. de leg. jul. de annon.* Quod crimen committunt plerumque ii, qui dicuntur Dardanarii pandapola, *d. l. Annonam. 6. de extraord. crimin. & d. l. In Dardan. de quib. Curac. lib. 12. obs. cap. 19.* Poena autem hujus criminis ex ipsa *L. Julia* quæ fuerit, incertum est, hodie est arbitraria sive extraordinaria. Nam pro modo delicti modus est pecuniaria, *l. 2. in fin. ff. h. t.* nunc est Relegatio aut etiam metallum pro conditione personæ, *d. l. 6.*

Lex Julia de Residuis.] De hoc crimine in pand agitur sub tit. *ad leg. juliam pecul. & de sacrileg. & de residuis*, puto & hujus leg. auctorem esse Augustum. Sunt enim consimilia crimina puta furti publici genera peculatus, repetundarum annonæ fraudatæ & Residuorum: etsi peculatus lex Julia est à Cæsare, non ab Augusto ut sup. d.

De Residuis.] Cicero plene vocat de Residuis pecuniis. Sic enim ait pro Cluent. nuper apud C. Octibilum collegam meum locus à iudicibus *L. Syllæ* de pecuniis residuis non est constitutus. Dicitur & *L. Julia* residuorum, *l. Sacrilegi. 9. in fin. ff. ad L. jul. pecul. & c.* Crimen autem residuorum sive pecuniarum residuarum, est pecuniæ publicæ alicui ad usum publicum datæ, & attributæ retentio, vel ad suos usus conversio, sive in solidum sive ex parte. Nam quod in rationibus & pecuniis privatis est Reliquum, id in publicis est Residua dicta, quod apud eum cui administranda data est pecunia publica resideat, ut ait *l. Lege. 4. §. lege. 3. ff. ad leg. jul. pecul. de eodem & in l. 2. d. tit.* Unde & eleganter Cicero hæc duo Reliquum & Residuum ut contraria opponit. Poena autem est, ut de hoc crimine damnatus, præter infamiam etiã tertia parte amplius quam debet restituere cogatur, ut si residua sint ducenta, præstet trecenta *l. Lege. 4. §. lege. in fine ff. d. tit.*

Summo digito & quasi.] Id est leviter & summatim, & ita Alconius loquitur in tertiam Verrinam: Antequam, inquit, causam agerent, quasi per indicem rem exponebant iudici oratores. Index hîc, quod vulgo sum-

FFF

ma.

matium, & ita, l. 1. §. *nostram*. 12. C. de *ver. jure enucl.* Sed sufficiat per indices tantummodo, &c. Ad eundem ferè modum & eleganter loquitur *Cib. lib. 1. de orat.* Equidem vobis, quoniam ita voluistis, fontes unde haurietis, atq; itinera ipsa putavi esse demonstranda, nò ut ipse dux essem, quod & infinitum est & non necessarium, sed ut commonstrarem tantum viam, & ut fieri solet, digitum ad fontes attenderem. Atque ita non tantum de publicis Iudiciis, sed de omnibus aliis locis, ut de nuptiis, de tutelis, de acquisitionibus, de testamentis, de contractibus & obligationibus breviter & summatim & quasi per indicem in hoc opusculo Institutionum: copiosè & large sive plena, ut dicitur, manu in pandectis (unde & nomen habent) explicantur

§. 1. *sup. de just. & jur. l. 1. & 2. C. d. tit. de veter. jur. enucl.*

INDEX

INDEX LOCUPLETISSIMVS,
COMPREHENDENS SECUNDUM NUME-
rum paginarum materias singulares hoc com-
mentario contentas.

A Bpatrum & fratris abnepos sunt		Actio vi bonarū raptorū cur introducta	449
relata	334	Actio mixta qua dicitur	449
Abamita Abpatrum	334	Actiones in rem communi nomine dici	358
Abuanculus	334	ditiones	358
Abtreitung quid	418	Actiones in personam communi nomine di-	355
Acceptilatio quid	412	cuntur condictiones	355
Acceptilatio tantū per stipulationē fit	433	Actiones in personam qua	355
Acceptio possessionis in nomine quid	186	Actio ex stipulatu	363
Actio de directis iure bisariam	476	Actu quid erunt	62
Actio civilis eius est habere quam pra-	277	Actio pratoria penalis annua est	449
terianae		Actiones qua sunt perpetuae, qua anteia	464
Actio communi dividundo. Et familia er-		Actiones hereditariae	302
ciscunda valde inter se similes	578	Actio tutela & tutela contraria quibus da-	428
Actio furti a condictione furti & a differt	444	tur	
Actio furti nunc propter Gallinum Gel erit	142	Actio legatorū cui datur	429. & unde na-
ocum datur		scatur	ibid
Actio de dolo quando datur	445	Actio furti mala fidei possessori non datur	446
Actio quid	468	Actiones directae qua dicuntur	457
Actio de famosis libellis grauior reliquis	459	Actionem iniuriarū liberi aduersus patre	461
Actiones civiles per procuratorem intendi	463	non habent nisi ex atroci	461
posse; criminales non item	463	Actio vi bonor. raptor. cui datur	450
Actiones criminales viri illustres intendere	463	Actio seruī corrupti qua	497
per procuratorem possunt	463	Actiones quadrupli quatuor	499
Actio iniuriarū quibus modis tollatur	463	Actio calumniae cui datur	499
Actio Reversoria qua & cui datur	477	Actiones quomodo dividantur	501
Actiones bonae fidei & strictae differunt	505	Actiones bonae fidei hodie viginti tres	503
Actiones famosae contra parentes vel patro-	122	Actiones civiles erant perpetuae, hodie non	541
nos institui non debent	571	item	541
Actiones famosae quae sunt	481	Actionis rei persecutoriae & penalis differē-	545
Actio pignoratitia ab Act. & C. Seruiana	481	ria	545
multum differt	68. 69	Actio utilis qua	458
Actus legitimus ab absensibus per procurato-	493	Actionum in factū & variae sunt genera	458
res expediri non possunt	493	Actio directa & utilis ex L. Aquila	458
Actiones penales dantur contra heredē	493	Actionum trimembris distinctio	456
Actiones mixtae quid sint	493	Actio tutela ad heredem transit	98
Actionum mixtarum tres species	493	Actione de dote maritus tenetur tantū pro	516
Actio legis aquiliae trifaria consideratur	494	facultatibus	516
Actionis in personam definitio	469	Actio exercitoria & institoria inter se si-	420
Actio in rem qua	469	milium & 19. contra quem datur	519
Actio in personam unde oritur	472	Actio exercitoria & institoria differunt in-	508
Actio Confessoria & Negatoria	472	ter se nomine	508
Actio, ad eas alius tollendi	472	Actio arbitraria quid	409
Actio suspecti instituta extinguitur morte	174	Actio publiciana quomodo datur	409
tutoris	475	Actiones strictae & arbitrariae quomodo dis-	409
Actiones praetoriae definitio	475	ferunt	409
Actio publiciana qua datur	475		409

INDEX.

<i>Actiones arbitraria ab actionibus bona fidei differunt</i>	5L	<i>dis</i>	48
<i>Actionum iura omnia in heredem & contra transferuntur.</i>	284	<i>Agri campi quid</i>	451
<i>Actione ex mutuo & actione hypothecaria adquiruntur alii per liberam personam.</i>	204	<i>Album quid</i>	456
<i>Actiones furti quatuor</i>	441	<i>Alienatio definitur</i>	195
<i>Actio Funeraria cui datur</i>	427	<i>Alius non tollendi quid</i>	107
<i>Actio furti num commodanti an Commendatario detur.</i>	447	<i>Allusio quid</i>	144
<i>Actio furti dabatur olim commendatario</i>	447	<i>Amira per adoptionem, matertera non potest fieri potest</i>	49
<i>Actio furti nulla datur depositario</i>	447	<i>Amittini quis</i>	333
<i>Actor tantum lites, tutor & curator ad res omnes constituitur</i>	106	<i>Animus incertus distinctione cognoscipotest</i>	275
<i>Aditio fit nulla voluntate, sed verbis tamē declaratur.</i>	263	<i>Annus iniuriarum continuus esse debet</i>	464
<i>Adoptio non adfert ius sanguinis sed ius agnitionis</i>	34	<i>Antecessor olim qui dicebatur</i>	25
<i>Adoptari absens nemo potest</i>	68	<i>Appellare quid</i>	450
<i>Adoptivi liberi quomodo sunt instituendi vel exheredandi</i>	228	<i>Appellare & attentare differunt</i>	460
<i>In adoptionibus pater & filius consentire debet; In Arrogationibus unus tantum consensus necessarius</i>	68	<i>Apes in numero sunt insectorum</i>	141
<i>Adopti per matrimonium dari dicuntur in Morganaticam sive Morgengabam</i>	54	<i>Apes fera & Cicures quae dicuntur</i>	141
<i>Adoptionis definitio quid, & quoruplex</i>	54	<i>Appetitio triplex</i>	8
<i>Adoptio & matrimonium differunt</i>	54	<i>Aqua profluens propriis fluminum & fontium publicorum</i>	129
<i>Adoptio ferorum tantum valet ut manumissio</i>	62	<i>Aqua haustus quid</i>	168
<i>Adoptare hodie mulier potest permittente principe</i>	61	<i>Aqua ductus similis aqua hausto</i>	168
<i>Adoptari in filium usque ad biennium nemo potest</i>	76	<i>Argentorati mulieres sunt in perpetua tutela</i>	74
<i>Adoptio & Arrogatio in mulieres quomodo conveniunt</i>	60	<i>Arma & tela distinguuntur</i>	586
<i>Adoptionis hodie forma</i>	56	<i>Arrogatio quomodo variata ss. & quid in ea consideranda.</i>	ibid.
<i>Adoptio nullum ius sanguinis adfert</i>	45	<i>Arrogationis sollemnia sublata sunt</i>	55
<i>Adseclari qui dicantur</i>	460	<i>Artaxerxes Rex Persarum multos habuit liberos</i>	41
<i>Aequitas in quibus posita</i>	485	<i>Assignatio quid</i>	342
<i>Aetas à tutela & aliis muneribus excusatur</i>	116.	<i>Attentari & adseclari differunt</i>	460
<i>Affinitas nulla inter priognas</i>	50	<i>Auctoritas tutoris quid</i>	94
<i>Affinum nulli gradus</i>	329	<i>Aureus quid</i>	341
<i>Affinitas ratio, in nuptiis, testimonio dicenda &c. In hereditatibus autem & successioneibus nulla habetur ratio</i>	49	<i>Aureus & solidus in iure idem valet.</i>	191
<i>Agnati plures cum sint utriusque stirpes in capita succedant</i>	324	<i>B.</i>	
<i>Agnatio à masculino nō à feminis descendit</i>		<i>B. Anniti relegatis similes</i>	64
		<i>Beneficium in darentur quid</i>	262
		<i>Bonorum possessio cum re, sine re</i>	343
		<i>Billua nonnulla à matris concubitu abhorrent</i>	14
		<i>Bonorum aduentitiorum dominium ad liberos, usufructu ad patrem pertinet</i>	201
		<i>Bona vacantia iure qua dicantur</i>	185
		<i>Inter Bona vacantia nunciata & nondum nunciata magna est differentia.</i>	185
		<i>Bonorum possessio secundum & contra tabulas</i>	342
		<i>Bonorum divisio varia ab interpretibus traditur</i>	342. & seq.
		<i>Bonorum possessio edictalis decretalis</i>	343
		<i>Bono.</i>	

INDEX.

<i>Rationis possessio unde originem traxit</i>	342	<i>Cessio bonorum infans</i>	35
<i>Rationis possessio quando petenda</i>	344	<i>Cicero taxatur</i>	18
<i>Rationis possessionis usus & necessitas</i>	344	<i>Cicero ius nostrum quomodo definit</i>	9
<i>Rationis possessionis definitio</i>	342	<i>Circumlusio quid</i>	144
<i>Roma profecticia siue quod vel ex re patris</i>		<i>Civilia munera qua</i>	117
<i>Vel occasione patris acquiratur ad totum se-</i>		<i>Claudius Imperator Agrippinam fratris fi-</i>	
<i>cundum ius & etus patri acquiri</i>	201	<i>liam duxit</i>	46
<i>Bonorum uxoris trans genera</i>	120	<i>Clausula, si quod ad hoc testamentum perti-</i>	
		<i>net reliquero Valere volo, quid importet</i>	314
		<i>Clausula Mit veruügen koste und schaden</i>	
<i>C</i>			
<i>Cacius quomodo testamentum facere po-</i>			
<i>test</i>	211		
<i>Cades non ulionis sed defensionis causa fa-</i>		<i>Clausum traditio ipsam possessionem conti-</i>	
<i>cta extra culpam ac penam est</i>	454	<i>nere & transferre videtur</i>	161
<i>Casus solutus est legibus non vero Augustus</i>	188	<i>Codicillorum origo exponitur</i>	514
<i>Captus ab hoste testamentum facere non po-</i>		<i>Codicilli ante testamentum facti innum & a-</i>	
<i>test</i>	222	<i>leant si postea testamento non fuerint nomi-</i>	
<i>Capitis maxime diminutionis tres modi</i>	81	<i>nati in confirmati</i>	315
<i>Cupio tutore alius interim datur sed reuer-</i>		<i>Codicillorum forma</i>	317
<i>sus tutelam recipit nomine postliminis</i>	67	<i>Codicilli confirmatio in prateritis & in fu-</i>	
<i>Capititate pupilli tutela finitur</i>	97	<i>turam</i>	314
<i>Castri qui sunt</i>	80	<i>definitio 313. ad testamentum facti 313. te-</i>	
<i>Castrensia & quasi Castrensia filiorum fa-</i>		<i>stamenti differentia</i>	316. 317
<i>propria esse ceperunt in solidum, materna</i>		<i>Codicillos relinquere facilius est quam testa-</i>	
<i>& matrimonialia ex maiori parte</i>	201	<i>mentum</i>	315
<i>Casus a nemine praestatur</i>	359	<i>Codicilli res singula relinqui possunt</i>	317
<i>Caroniana regula exponitur</i>	291	<i>Codicilli nullam solennitatem requirunt</i>	317
<i>Causa, qua inficiando crescunt, multa</i>	430	<i>Cognatio dividitur in duos limites</i>	330
<i>Causa lucrativa qua</i>	270	<i>Cognatio bifariam consideratur</i>	83
<i>Causa propter quas cogi possumus emanci-</i>		<i>Cognati unde dicti</i>	330
<i>pare liberos</i>	69	<i>Cognati unde dicuntur</i>	330
<i>Causidicus proprie quis</i>	37	<i>Coloni & inquilini eorum differentia</i>	481
<i>Cautionis nomine quid contineatur</i>	535	<i>Commendatum Verbum idem est quod de-</i>	
		<i>positum</i>	506
		<i>Commendare quid</i>	359
<i>536</i>		<i>Commendatum quid</i>	359
<i>Cautioni Mutiana quando locus</i>	366	<i>In commodato levisima culpa praestatur non</i>	
<i>Cautiones dua in usufructu</i>	173	<i>tamen casus</i>	359
<i>Cautionum in iure duo summa genera</i>	393	<i>Commodatum ob impensas necessarias in re</i>	
<i>Cautionis Verbum in iure repertum quid de-</i>		<i>commodata factas retineri potest, ob de-</i>	
<i>notet.</i>	374	<i>bitum non item</i>	507
<i>Cautio de dolo ubi & apud quem praestanda</i>		<i>Commodatum ferre locum habet in rebus mo-</i>	
	374. 175.	<i>bilibus, precarium in rebus soli.</i>	357
<i>Cautio de persequendo seruo</i>	375	<i>Compensatio & resentio multum inter se</i>	
<i>Cautio indemnitati</i>	375	<i>differunt</i>	506
<i>Cautio de estimatione praestanda</i>	375	<i>Composita qua</i>	149
<i>Cautio de refundendo de solvendo certo loco</i>		<i>Communia qua sunt</i>	128
<i>tempore</i>	375	<i>Conceptus pro iam nato habetur</i>	322
<i>Cautionis damni, infelici litigatorum formula</i>		<i>Conditionis impossibilis definitio & discussio</i>	
	375		386
<i>Cautiones ad litem qua dicuntur</i>	375	<i>Conditio furtiva cui datur</i>	446
<i>Cenotaphium sine corporis illatione nihil ha-</i>			
<i>bet religionis & vendi ac donari potest</i>	134		

Ffff 3

Con-

INDEX.

<i>Conditio Veteris linguae idem quod denun-</i>	
<i>ciatio</i>	491
<i>Conditio ex lege inter Principes & Electo-</i>	
<i>res hodie usitatis</i>	463
<i>Coductio proprio vocabulo Cui hestandi</i>	405
<i>Conductor a locatore quomodo differt</i>	405
<i>Conjunctionis tres modi</i>	272
<i>Connubium quid</i>	43
<i>Consilium a mandato quomodo differt</i>	421
<i>Consiliarii neq; obligari neq; conveniri nisi</i>	
<i>ex fraudulento consilio</i>	421
<i>Consilium quid dicatur</i>	36
<i>Consanguines qui dicuntur</i>	324
<i>Consanguinitas proprie quid</i>	330
<i>Consortium & contubernium in jure quid</i>	
	336. 337
<i>Constitutiones quando standis ediscenda</i>	5
<i>Constitutum quid</i>	484
<i>Constitutionum divisio</i>	21. 22
<i>Constitutionis duorum reorum effectus</i>	370
<i>Constitutiones dicuntur etiam statuta</i>	22
<i>Consuetudini semper lex preferitur</i>	28
<i>Continua qua</i>	149
<i>Contractus bona fidei & stricti juris</i>	352
<i>Contractus nullus inter patrem & filium</i>	383
<i>Contractus & q. contractus brevis summa</i>	
	426
<i>Contractus stipulationis non juris gentium</i>	
<i>sed juris civilis proprium</i>	362
<i>Contractus sive negotium nullum inter pu-</i>	
<i>illum & tutorem fit</i>	428
<i>Contractus stipulationis apud Romanos cur</i>	
<i>inventus</i>	362
<i>Contractus juris Civilis species quatuor</i>	17
<i>Corpus constatum ex confusione materia in-</i>	
<i>separabilis sive ejusdem sive diversa sive</i>	
<i>voluntate Dominorum sive non, est com-</i>	
<i>mune</i>	149
<i>Corporum tria genera</i>	281
<i>Creditor condicionalis</i>	367
<i>Creditorum pignus alienare possit</i>	195
<i>Crimen perductionis quid</i>	582
<i>Culpa a dolo differt</i>	358
<i>Culpa levis quid</i>	419
<i>Culpa in jure triplex</i>	358
<i>Culpa idem valet quod negligentia</i>	358
<i>Culpa vel est in faciendo vel non faciendo</i>	279
<i>Culpa est non tantum in faciendo sed etiam</i>	
<i>in non faciendo</i>	455
<i>Curiarum onera olim magna & dura</i>	53
<i>Curia oblatio a quo introducta</i>	53
<i>Operationis origo multiplex</i>	99

	D
<i>Damni injuria prae se legitur</i>	452
<i>Dammum qui sibi ipse dat, damnum sen-</i>	
<i>tire non videtur</i>	42
<i>Dammus modus simplex & multiplex</i>	450.
	457
<i>Dammus latine interdum quod sumptus</i>	198
<i>Dammus estimatione non simplicem, sed ma-</i>	
<i>jorem teneri</i>	455
<i>Damnatus ex omni judicio publico sive ca-</i>	
<i>pitali sive non capitali sit infamis</i>	582
<i>Debitum legato remitti potest non tantum</i>	
<i>in perpetuum sed etiam ad tempus</i>	276
<i>Decreta quae dicuntur</i>	25
<i>Defensores quando instituti</i>	91
<i>Deicere quid</i>	563
<i>Delicta quomodo dividantur</i>	438
<i>Demonstratio falsa apposta tertio corpori</i>	
<i>demonstrato non perimitur legatum</i>	289
<i>Denarius quid</i>	91
<i>Depositi definitio</i>	360
<i>Depositi Etymon</i>	360
<i>Depositi divisiones duae</i>	360
<i>Depositum Germanice hindergelegt gut &</i>	
<i>vertrawt gut / zubewahrte gebet Gut</i>	360
<i>Depositarius non minus in re aliena quam</i>	
<i>in sua diligentiam adhibeat</i>	419
<i>Deportationem quis introduxit</i>	81
<i>Deportatione tam patris quam filij tolli patri</i>	
<i>potestatem</i>	64
<i>Derelicti & ejecti differentia</i>	162
<i>Detentionis Verbum non plus continet quam</i>	
<i>Verbum tenendi</i>	181
<i>Differentia inter adificationem navis &</i>	
<i>refectionem navis</i>	147
<i>Differentia inter filios & nepotes</i>	72
<i>Differentia inter injustos & vulgo iustos</i>	51
<i>Differentia inter furtum manifestum & nec</i>	
<i>manifestum</i>	442
<i>Differentia inter bona & peculium</i>	199
<i>Differentia inter codicillos & Epistolas</i>	313
<i>Differentia naturales tolli non possunt</i>	312
<i>Differentia legati & fideicommissi</i>	312
<i>Differentia inter liberos patroni & parentis</i>	
	86.
<i>Differentia inter nepotem ex filio & nepo-</i>	
<i>tem ex filia</i>	42
<i>Differentia inter mente captum & furum</i>	103
<i>Differentia inter Alveum & inundationem</i>	146
<i>Differentia inter commodatum & depositum</i>	360
<i>Differentia inter filiam & nepotem</i>	63
	Dis-

INDEX.

Differentia inter S.C. Pegasian. & Trebel.	305	Emptio quomodo fit 401. 401. & qua vendi possunt qua non	404
Differentia inter spadones & Castratos	60	Emptio sine arrha num perficitur	399
Differentia inter ster & actum	165	Emptio proprie quis dicebatur 398. Emptio quid	398
Differentia inter directum limitē & trasversum	330. 351	Exciscere verbum unde ortum	495
Differentia inter adoptionem & arrogationem	61. 68	Error in iure duplex	356
Differentia inter tutelam & institutionē	6. 77	Excipere quid significat 544. Germanicē Aufzug. Einredt. Exception.	
Diligentia triplex	358	Exercendi verbum interdum generale	465
Disiunctio inter res sacras & bona Ecclesiarum	133	Excusatio tutela	110
Dominus nonnunquam in iure pro Possessore ponitur	138	Exhibendi verbum late ut & Restituendi	584
Dominium definitur	137	Exheredationis formula duplex	224
Donatio propter nuptias est dotis compensatio	110	Exercitor proprie quis dicitur	465. 520
Donationes nuptiales multe	193	Exily Verbo generaliter accepto quid sub se continet	82
Donatio sponsalitia a donatione nuptiali multum differt	139	Ex matrimonio injusto nati quibus comparantur	51
Donationis verbum unde dictum 189. Ejus definitio	189	Expilator hereditatis quid	449
Donatio mortis causa quid 189. Revocatur	180	Expilatio hereditatis quasi futura	445
Donatio inter vivos quid	190	Expromissor quis 92. a fidejussore differt ib.	
Donationes, a Donationibus mortis causa multisariam	190	Exsilius ex ventre Testamentū rumpit	225
Donatio num Cuius an iurisdictionum adquisitio	479	Extraneus a suo differt	260
Donationum inter vivos dua species	192	F	
Donationis definitio	192	Familiam exciscere quid	428
Dotis praelata tres species	278	Fera in alieno agro capta ejus sunt qui cepit	140
Dotis vel rerum dotalium dominium num mariti sit an uxoris	196	Fiducio postliminis qua dicitur 66. L. Cornelia ibid.	
Duplicatio quid	512	Fideicommissa sunt possunt relinqui ab intestato	311
E		Fideicommissum scriptura absque. 5. testibus relictum num valeat	311
Eadem res duobus legata quomodo expediriendum	271	Fideicommissum quid	298
Eadem res testamento & Codicillis legata, num utrinque mihi debeantur	271	Fideicommissum differt a legato	298
Edictum quid	21. 22	Fideicommissum duplex	298
Emancipati adversus patrem ex atroci injuriarum actionem habent	461	Fideicommissum singularis & legati affinitas	299
Emancipare liberos suos quomodo quis cogi potest	69	Fideicommissorum ratio si & origo	299
Emancipati licet defierint esse sui non tamen defierunt esse liberi	227	Fideicommissum hodie obligatorum	299
Emancipationum species	62	Fideicommissum iuda voluntate relinquitur	299
Emancipatio non tollit jus sanguinis	227	Fideicommissum simile est legato	312
Emerere veteribus idem est quod accipere si sumere	398	Fideicommissa ferebāt omnibus linguis	265
Emerere bona fide quid	179	Fideicommissi & legatorum olim multa differentia	267. 268
		Fideicommissa singularia legatis adaequantur	311
		Fideicommissi verba?	312
		Fidejussor non debet durius obligari quam Principalis	393
		Fidejussio quid	392
		Fiducia	

INDEX.

<i>Fiduciarii tutores quando tutores esse incipiunt</i>	86	<i>Furtum duplex</i> 448. <i>Adiones</i> 441. <i>Generi</i>	
<i>Filius nomen latè & angustè</i>	331		441
<i>Filiusfam. adoptatus permanet in patris potestate</i>	55	<i>Furtum non facit qui rem alienam soluntate domini derelicta</i>	448
<i>Filius patre capto, testamentum facere, aliaque omnia ut plane sui juris administrare possit</i>	56	<i>Furtum & Concretatio differunt</i> 448, 419	
<i>Filius nomen in iure latè pater</i>	331	<i>Furtum a Plagio quomodo distinguitur</i>	442
<i>Filiusfam. nomen binis suis testare possit</i>	218	<i>Vnde dictum</i>	442
<i>Filiusfam. status, patre permittente, de Adientis vel profectis num valeat</i>	218.	<i>Furtum a coditione furti differere</i>	44
<i>Filia curfacilis nubere licet quam filio uxorem ducere</i>	44	<i>Furti pena sepe mutata</i>	442
<i>Filius nepos in feudis & regalibus praesertur</i>	321	<i>Fures balnearii quomodo puniuntur</i>	440
<i>Filiusfam. in publicis habetur pro patrefam.</i>	74	<i>Fures disjuncti ejus speciei</i>	440
<i>Filiorum appellatione etiam postumi & nepos continentur</i>	78	<i>Fures nocturni gravius puniuntur quam diurni</i>	440
<i>Fines quemadmodum regi debeant iudici videndum</i>	59	<i>Furti pena nunc capitalis</i>	442
<i>Flumen & stercidium differunt</i>	66		
<i>Flumen quid</i>	ibid.		
<i>Fœtus animalium est in fructu, Ancillatum non item</i>	157		
<i>Fœminatum cum maribus exaquis</i>	323		
<i>Fœtus est velut pars ventris</i>	43		
<i>Fratri filii quomodo inter se concurrunt</i>	125		
<i>Fratres cōsanguinei, Germani, Vterini</i>	332		
<i>Fraudis vocabulum late</i>	36		
<i>Fructuarium & bonæ fidei possessor differunt</i>	204		
<i>Fundus instructus, & fundus cum instrumento differit</i>	280		
<i>Furiosus liber pater testamentum facere potest</i>	243		
<i>Furiosus qui proprie dicatur</i>	104		
<i>Furiosus tempore induciarum testamentum facere potest</i>	220		
<i>Fur & qui e tulit qua pena afficiendus</i>	445		
<i>Furti vires usufructi non potest</i>	445		
<i>Furti manifesti & nec manifesti differentia</i> 441. <i>Manifestus quis</i>	441		
<i>Furtum sine animo furandi furtum non est</i>	439. 440		
<i>Furtum in re commodata quomodo sit</i>	419		
<i>Furtum rei sua facit Dominus</i>	444		
<i>Furtum facere nunc potest pater filius, Dominus servus, uxor maritus</i>	439		
		<i>Generatio inter fratres & sorores nullas</i>	263
		<i>Geriosus re aut facto</i>	61
		<i>Gesta ab Actis distinguuntur</i>	335
		<i>Gradus cognationis num plures quam 7. reperiantur</i>	319
		<i>Vocabulum Gradus unde translatus</i>	339
		<i>Gratum numerandarum ratio certa</i>	384
		<i>H</i>	
		<i>Habendi Verbum generale</i>	181
		<i>Habitatio capitis diminutione & non utendo non tollitur</i>	177
		<i>Habitationem quis habet num eam alii vel donare vel vendere vel locare potest</i>	177
		<i>Habere testamenti factionem: Et esse cum aliquo testamenti factionem utraqz idem valeat</i>	260
		<i>Hæretico nec ejus seruo relinquitur potest legatum</i>	31
		<i>Heres est juris successor non rei</i>	250
		<i>Heres necessarius quis</i>	257
		<i>Heres suus quis 258. Suus quare dictus</i>	25
		<i>Heres non amplius condemnatus, quam quater valeat proprietatem</i>	274
		<i>Heres & Emptor similes sunt in continuatione temporis sed non in specie</i>	188
		<i>Heres ad assumptionem tenetur legatario propter moram aut culpam</i>	279
		<i>Heres suspectus à Tutore suspecto differit</i>	123
		<i>Pro herede gerere quid</i>	263
		<i>Hereditatem disjunctam membris</i>	257
		<i>Hereditas & legatum non nisi lingua latina olim, hoc idem non nisi testimonio relinquitur</i>	

INDEX.

<i>quitar</i>	299	<i>Institutiones cum Pandectis & Codice com-</i>	
<i>Hereditas quomodo relinquatur</i>	226. 32	<i>feruntur</i>	4
<i>Hereditas quid</i> 201. quosimplex	ibid.	<i>Institueret heredem quid</i>	227
<i>Hereditas simul adita repudiari</i>	amplius	<i>Insula sit tribus modis</i>	145
<i>non potest</i>	261	<i>Insula in flumine stricta ratione est publica</i>	145
<i>Hereditas fideicommissaria</i>	298	<i>non privata</i>	145
<i>Hereditas est quaedam universitas, continens</i>		<i>Intestatus quis dicatur</i>	79. 319
<i>damnum & lucrum & saepe multum a-</i>		<i>Interdictum unde Vi Cottidiani, & inter-</i>	
<i>liis alieni</i>	202	<i>dictum unde Si armatis differentia</i>	164
<i>Hereditas & legatum differunt</i>	202	<i>Infitor ejus sit conditionis nihil refert</i>	
<i>Hereditatis definitio</i>	318	<i>5. 0</i>	
<i>Holographum quid</i>	210	<i>unde appellatur quis</i>	520
<i>Homocida & si qui cum tela obambulat</i>		<i>Interdicta in jure circiter 48. extare</i>	566
<i>humini occidendi causa eadem pena</i>		<i>Interdictum differt ab actione</i>	566
<i>punitur</i>	585	<i>Interdicta cui instituta</i>	450
<i>Honori verbum commune & late</i>	23	<i>Interlocutio interdum & articulus & pra-</i>	
<i>I</i>		<i>judicium dicitur. Germ. Bey=Urtheil</i>	
<i>Ignorantia facti non juris excusat</i>	307	<i>Endurheil</i>	
<i>Incestus nomine quo continetur</i>	584	<i>Interrogatio & Responsio inter se consentire</i>	
<i>Indebitum salutis a sci nte, donatum fide-</i>		<i>debent</i>	382
<i>cur</i>	356	<i>Inventa in itinere publico non sunt in ve-</i>	
<i>Indebitum plus nominari Distractum, quā</i>		<i>toris</i>	143
<i>Contractum</i>	356	<i>Indictarius conficiendi Tenor si de forma</i>	262
<i>Immiti quid dicatur</i>	266	<i>Is qui est in potestate nihil suum habere po-</i>	
<i>Imperitia literarum cui similis rusticitas ex-</i>		<i>test</i>	202
<i>cusit a intellecta</i>	114.	<i>Judicia publica definiuntur</i>	580
<i>Impubes nullo actu testis esse potest</i>	211	<i>Judicium publicum sine lege nullum</i>	580
<i>Imperitia culpe adnumeratur</i>	415	<i>Judiciorum distinctio</i>	581
<i>Imperator, princeps non Rex est</i>	2	<i>Judicia capitalia</i>	581
<i>Impubes hodie arrogari potest, sed cum cer-</i>		<i>Judicia plerumque, sunt capitalia</i>	582
<i>tu conditionibus</i>	61	<i>Judicio agere est lege agere</i>	533
<i>Impubes furtum facere non potest 443. 447. 450</i>		<i>Judicia publica ab actionibus distinguun-</i>	
<i>Impubes puberitatis proximus non furca su-</i>		<i>tur</i>	463
<i>spendi potest</i>	447	<i>Judicis officium idem quod Iussio si de in-</i>	
<i>Infantia in jure septennio definitur</i>	394	<i>terlocutio judicij</i>	374
<i>Infans quis dicatur</i>	384	<i>Judiciorum publicorum genera</i>	13. 582
<i>Infantia proximus non ipso jure sed ex aequi-</i>		<i>Judicium Majestatis duplex</i>	582
<i>tate si de utilitate negotium gerit</i>	385	<i>Ad L. Iuliam pertinebat Adulterium, Stup-</i>	
<i>Infantia proximus & puberitatis quibus an-</i>		<i>rum, Raptus, & Incestus</i>	584
<i>nis definitur</i>	384	<i>Iura personalia cum persona extinguuntur</i>	97
<i>Injuria non per nosmetipsos, sed etiam per li-</i>		<i>Iuramentum variis nominibus</i>	16
<i>bres nostros, uxorem, seruos & bona fide</i>		<i>Iurisemendatio Iustiniana quo tempore fa-</i>	
<i>possessos</i>	460	<i>cta</i>	6
<i>Injuria, anno lapso persequi non potest</i>	464	<i>Iurisprudencia definitio non satis accurata</i>	9
<i>Injuria seruo communis facta, Actionem so-</i>		<i>liti a stoicis eruditi</i>	8
<i>cis competere non pro parte dominica, sed</i>		<i>Iurisprudencia vera philosophia est</i>	8
<i>pro singulorum persona & dignitate</i>	401	<i>Iurisprudencia definitio non satis accurata</i>	8
<i>Injuria atrox qua</i>	461	<i>Iurisconsultus legendus, non Iurisconsultos</i>	25
<i>Inimicitia capitales qua</i>	118	<i>Iurisconsulti olim qui dicebantur</i>	25
<i>Insinuari si de intimari quid</i>	191	<i>Iurisconsultus perfectus quis</i>	11
<i>Institutiones cur composita & emendata</i>	4	<i>G g g</i>	<i>Iuris</i>

INDEX.

Libertorum

INDEX.

<i>Libertatem multiplex distinctio</i>	110	<i>Mater & Socrus inter se succedunt</i>	326
<i>Libertatem mancipii</i>	320	<i>Matrimonium aliud iustum, aliud iniustum</i>	40
<i>Libertatis distinctio</i>	312	<i>Matrimonium nullum inter servos</i>	50. 51
<i>Libertatum nomine etiam unus tantum finis constituitur</i>	449	<i>Matrimonium inter consobrinos iure iustitiano permixtum</i>	48
<i>Libri semestrium siue semestria cui tribuuntur</i>	112	<i>Mendax quomodo punitur</i>	420. 430
<i>Littera P. F. quid denotant</i>	2	<i>Mente captus vulgo quis</i>	104
<i>Litterae Architectum scire oportet</i>	115	<i>Mercedis vocabulum varie sumitur</i>	407.
<i>Litterae scire quid</i>	114	<i>Miles unde dictum 401, Germanice Lehu!</i>	408 & seqq.
<i>Litterae A. T. M. D. O. quid denotabat</i>	106	<i>Taglobu</i>	ibid.
<i>Litterae P. R. Et littera P. R. quid denotant</i>	51	<i>Mercedum genera</i>	408
<i>Litterae S. P. Et S. F. quid denotant</i>	51	<i>Miles a Veterano distinguitur</i>	117
<i>Limen & Limen differunt</i>	66	<i>Miles nisi in suis rebus procurator esse debet</i>	550
<i>Locandi verbum unde deductum</i>	405	<i>Miles non cogitur nominatim liberos suos exheredare sed potest eos praeire</i>	230
<i>Locatium quid abs. Locatior</i>	ibid.	<i>Miles codicillis heredem instituere potest</i>	316
<i>Locum quadruplex</i>	134	<i>Miles servus sine libertate instituere potest</i>	231
<i>Locum parum siue prophanus & religiosus distinguitur</i>	134	<i>Milites quando iure militari testari possunt</i>	215
<i>Locum religionis sit deterior</i>	134	<i>Milites privilegium in testamentis</i>	214
M		<i>Milites qui privilegio gaudent</i>	214
<i>Magister natus quis</i>	520	<i>Milites nostra aetate qui pro Imperio aut Rep. militantes hoc privilegio quoque gaudent</i>	214
<i>Magister officiorum quis dicatur</i>	4	<i>Militibus qui sunt similes</i>	216
<i>Magistratus Patricius quis</i>	18	<i>Minor qui per imprudentiam hereditatem adit, vel eise immiscuit a patre restituitur in integrum</i>	261
<i>Magistratus Picenius</i>	ibid.	<i>Minuere interdum idem quod mutare</i>	80
<i>Magistratus neque heredem neque dominum facit</i>	302	<i>Modi naturales quot 138. Civiles quot 16.</i>	
<i>Majestas in tres tantum cadit</i>	582	<i>Mores & consuetudines civitatum legibus cedere debent</i>	540
<i>Malefactorum in species distinctio</i>	527	<i>Mulier vulgus quae</i>	242
<i>Malleolus primus Romae Parricida</i>	583	<i>Mulier in nullo actu testis esse potest</i>	211
<i>Mancipium in iure quid significat</i>	31	<i>Mulier ab omnibus negotiis virilibus & civilibus remota est</i>	550
<i>Mancipium Christianum non est in commercio iudeorum</i>	578	<i>Mulieribus Romanarum vinum interdictum</i>	41
<i>Mandatarius siue Procurator duplex quis</i>	410	<i>Munus varie dicitur</i>	99
<i>Mandatarius siue mandatarius excedere non debet</i>	40	<i>Mutuum quid 354. Distinctio</i>	ibid.
<i>Mandatarias in iure quis</i>	422	<i>Mutuo dari qui non possunt</i>	354. 355
<i>Mandatario renunciatio inemptoria non prodest</i>	419	<i>Mutuum ex nuda conventionione non contrahitur</i>	353
<i>Mandati finendi modi quot</i>	424	<i>Mutuum & commodatum interdum contrahuntur</i>	356
<i>Mandatum quid & quotuplex</i>	423	N	
<i>Mandans rem turpem siue mandatarius exequitur poenam uterque facinorosus sustinet</i>	420	<i>Nas ex matrimonio iniusto, similes sunt vulgo conceptis</i>	51
<i>Mandatum a consilio quomodo differt</i>	421	<i>Gggg 2</i>	<i>Natura</i>
<i>Manumissio apud quem fieri debet</i>	33		
<i>Manumissionis quae sit testamento, & quae inter servos distinctio</i>	283		
<i>Marius num fundum dotalem alienare possit</i>	195		

INDEX.

<i>Naturalis ratio à jure civili mutari nō potest</i>	174	<i>Pactio sui gratia, Transactio sui re aliqua accepta</i>	116
<i>Negotium gerere & auctoritatem interponere differunt</i>	92	<i>Pactum de re vendendo, Widerkauff</i>	404
<i>Negotiorum gestio per abusionem contractus dicitur</i>	427	<i>Parentes & liberi inter se alere debent nisi ex causis certis</i>	1314
<i>Negotiorum gestor de levi tantum culpa tenetur</i>	427	<i>Parentis verbum in jure semper generale</i>	310. 311.
<i>Nemo condemnandus est nisi ante in jus vocatum & auditum</i>	573	<i>Parricida quis & unde dicatur</i>	586. <i>Parricidii tria significat</i>
<i>Nemo in mari piscari potest prohiberi, adeo ut contra prohibentem possim agere injuriarum</i>	130	<i>Parricidii monitosus non magis rumpit testamentum quam mortuus</i>	215
<i>Nemo obligatur ex contractu proprio</i>	484	<i>Pater spurio quomodo succedat</i>	318
<i>Nemo potest simul esse in tutela & in patria potestate</i>	97	<i>Pater caput familiae</i>	201
<i>Nepos quis</i>	331	<i>Patria potestas in pietate debet consistere non in atrocitate</i>	587
<i>Nepotis vocabulum in sua semper manet significatione</i>	131	<i>Patria potestas num matrimonio vel familia propria tolli potest</i>	63
<i>Nominatio proprie quid</i>	53	<i>Patria potestatis solvenda modi quor</i>	63
<i>Nominatio filii notum facti legitimum</i>	62	<i>Patrimony verbum interdum latius patet: interdum angustius</i>	127
<i>Notarius servus publicus</i>	361	<i>Pauciores ferae sunt matura</i>	141
<i>Notatio sit tantum per stipulationem</i>	435	<i>Paupertas onus aetnae gravior</i>	114
<i>Notatio quid & duplex</i>	ibid.	<i>Peculatus quid & duplex</i>	590
<i>Nummularij falsi poena</i>	589	<i>Peculatus a sacrolegio distinguitur</i>	591
<i>Nuptiae iusta inter fratrem & sororem</i>	46	<i>Pecudes proprie quae dicuntur</i>	413
<i>Nuptiae inter eas personas prohibentur quae parentum ac liberorum loco sunt</i>	44. 49	<i>Peculium est instar hominis</i>	282
<i>Nuptiae iniuste & incestae differunt</i>	45	<i>Peculium est accessio servi</i>	280
<i>Nuptiarum injustarum poena duplex</i>	51	<i>Peculium q. Castrense habentis, possunt retineri licet sint in potestate: sed jure communi non militari</i>	217
<i>Nuptiarum prohibitarum poena</i>	51	<i>Peculium bisarium accipitur</i>	199. <i>Etymologia peculij</i>
O		<i>Peculium quomodo dividatur</i>	200
<i>Oblatio Curia à quo introducta</i>	53	<i>Peculium Castrense a quo introductum</i>	200.
<i>Obligatio duorum quomodo per unam altera tollitur</i>	370. 31	<i>Proprie quid</i>	ibid.
<i>Obligatio naturalis</i>	348	<i>Peculium q. Castrense</i>	200
<i>Obligatio omnis ex contractu etiam in heredem incumbit</i>	393	<i>Peculium quomodo augeatur</i>	282
<i>Obligations variis modis tolluntur</i>	431. 436	<i>Perduellus & Majestas plurimum inter se differunt</i>	583
<i>Obses testari non potest, nisi ei permittatur à Principe</i>	212	<i>Penu ligata cum vasis consumpta penu vasis non debentur</i>	280
<i>Omne quod solo adificatur cedit solo</i>	150	<i>Persona cum est incerta & de re si in ipso corpore est error, non valet legatum</i>	289
<i>Operum publicorum si de communium tres facit patres Viri</i>	131	<i>Procurator ad negocia quis esse possit</i>	37
<i>Opinio interdum in jure praefertur, interdum veritas</i>	274	<i>Proprium quid</i>	231
<i>Opinio quando veritati praefertur</i>	275		
<i>Orcus qui dicatur</i>	313		
<i>Oves, post testamentum & ideo adhuc testatore adjectas greges augere legatum</i>	281.		
<i>& contra</i>	ibid.		

Pignori.

INDEX.

<i>Pignoratitij quæ</i>	586	<i>potest</i>	169
<i>Pignus Et hypotheca differant</i>	42	<i>Prædium urbanum à Rustico quomodo dis-</i>	
<i>Pignoris alienatio sive venditio Vel sit ex</i>		<i>tingitur</i>	165
<i>pacta, Vel sine pacto</i>	156	<i>Præjudicium quid</i>	487. 488
<i>Pignus tenere utilius quam persequi</i>	446.	<i>Præteritio maris comparatur ex hereditatis-</i>	
<i>duplex</i>	360	<i>ni patris</i>	253
<i>Plagium quid</i>	440. 591. <i>Pana</i>	<i>Prætor juris civilis custos</i>	23
<i>Plicandi verbum quid</i>	551	<i>Prescriptio Germanice Verjährung</i>	178
<i>Pana adulterij iure civili Varro fuit</i>	584.	<i>Pretium quid 4 c. quasi Pretium ib. Ger-</i>	
	585	<i>manice Kauffgelt</i>	ib.
<i>Pana De Sisti quæ</i>	465	<i>Principis nomen unitantum convenit Im-</i>	
<i>Pana delicti per dejectionem Vel effusionē</i>		<i>peratori</i>	2
<i>Varro</i>	465	<i>Procurator quomodo constitui potest</i>	554
<i>Pana suspecti quæ</i>	123	<i>Procurator Vel est litium Vel negotiorum</i>	553
<i>Populus a plebe quomodo differit</i>	19	<i>quis ibid. generale</i>	ibid.
<i>Posterioris vocabuli ambiguum est</i>	11	<i>Procurator quis</i>	419
<i>Postumij Etymologia 62. Ejus definitio</i>		<i>Procurator sive Mandatarius duplex</i>	419
<i>ibid. duo generes</i>	66	<i>Procurator Et Negotiorum gestor quomodo</i>	
<i>Posteri qui dicuntur</i>	331	<i>diserunt</i>	426
<i>Posterior, habere, tenere, sape conjungi solet</i>		<i>Procuratorum sive integra revocari non po-</i>	
	151	<i>test</i>	423
<i>Possessionis utilitates in jure multiplices</i>		<i>Prodigus ante interdictionem testari potest</i>	
	182.		221
<i>Possessio differt ab usu 181. ab usufructu ib</i>		<i>Pro herede possidere</i>	557
<i>Possessione interrupta, interruptatur usu</i>		<i>Proiectum quid dicatur</i>	166
<i>capio</i>	182	<i>Propter artem conditionem fructuarij dete-</i>	
<i>Possessionis injusta duo ferè sunt genera</i>		<i>Priorem facere non potest</i>	153
	182.	<i>Profectus quid</i>	167
<i>Possessionis definitio</i>	181	<i>Puberibus olim nulli dabantur Curatores</i>	
<i>Possessio non tantum corporis Et facti, sed</i>		<i>nisi ceris ex causis</i>	100
<i>etiam juris esse</i>	203	<i>Pubertas masculis Et feminis quando de-</i>	
<i>Possessio unde appellata 181. Desigunt</i>		<i>stinata</i>	43
<i>ibid</i>		<i>Puer prætectatus ceteris quis dicebatur</i>	
<i>Possessor distinguitur ab iis qui vere non pos-</i>			460
<i>sed ut</i>	501	<i>Pupillus num obligari possit</i>	53
<i>Possessio num ignorantis Domino per se suam</i>		<i>Pupillus pubertatis proximus omne negotiū</i>	
<i>acquiritur</i>	204	<i>recte gerat</i>	584
<i>Postumi Etymologia 226. Quis, ibid. Dr-</i>		<i>Pupillo ex quibus causis Curator datur</i>	
<i>videtur</i>	ibid.		104
<i>Postumus suus 226. Extraneus ib. Verè Po-</i>		<i>Pupillo habenti tutorem imperitum, cur nō</i>	
<i>stumus, Improprie postumus</i>	226	<i>alius tutor sed curator adjungatur</i>	104
<i>Postumi Vel instituendi sunt Vel ex here-</i>		<i>Pupillus num rem suam alienare possit</i>	195
<i>dandi</i>	224	<i>Pupillus sine tutore rem nullam alienare</i>	
<i>Postumi Vere quomodo instituendi</i>	227	<i>possit</i>	197
<i>Postumis pupillariter quoq; substituitur, si</i>		<i>Pupillo si sine tutore sit solutus? quid facie-</i>	
<i>scilicet sint postumi sui</i>	245	<i>dum?</i>	198
<i>Postumi in tutela pro jū natis habentur</i>	71	<i>Pupillo ne quis solvat tres casus considerā-</i>	
<i>Postumi sui Et alieni differunt</i>	72	<i>di</i>	198
<i>Prædem ceteros vocant sive jussorem</i>	392	<i>Pupillus rem nullam alienare potest</i>	198
<i>Prædium communis servitius nulla imponere</i>			

Q uantitas à Re quomodo differt	271	Ripa & littoris differentia	311
Quantitas multiplicari potest, res non item	271	Ripa dicuntur publicæ usui, non proprietate	312
Quasi contractuum multa genera	426	Roma non licebat ciuem licet noxiu ul-	
Quasi usufructus nunc consistat sine cau-		rimo supplio officere	85
tionem interposita	173	Rupti duo modi 748. Rupti & irrita Verba	
Querela que iure introducta	253	generalia	251
Querela parentibus quæ datur, ut si filius		S abiniani & Proculiani de mandatariis	
patris præterea instituto herede	254	opinio	422
Querela liberæ & postumi non datur, si		Sacrilegium quid	440
alio iure sit & remedio civili aut pratorio		Salarium à mercede distinguitur	425
hereditate aut bona consequi possint	255	Sandatus est tempus inopem obtinere, quæ	
Quod debetur & Quod suum est differunt	458	ad adiutorium cumulum per de eorum	
	R	atq; discriminu & stigma peruenire	252
R apina duplex definitur	449.	Satisfactio in iure duo genera	107
subdistingio	ibid.	Satisfactio & cautio nunc latius nunc an-	
Raptor sui improbius	449	guisius pater	515
Ratiabilis maior comparatur	205	Seiuncta que	149
Rapina a stupro differt 585. panna capitis te-		Senatusconsultorum multa species	20
netur	584	Senatusconsultum Sabinianum quare in-	
Re fieri in iure quid	353	troductum	323
Res in iure trifaria dicuntur nullius	132	Senatusconsultum Orficiatum quid	21
Renuntiatio tempestiva mandato nio ni-		Senatusconsultum Pegasianu unde dictu	
hil potest	424	& ortum	303
Res propria legata, si postea alienetur, ni-		Sententia nec ius est, nec ius facit, nisi pa-	
hilominus debet, nisi adimendi animo		cissimis casibus	18
sit alienata	275	Sequester quis 390. Unde dictus	ibid.
Responsi Verbum bisuriam sumitur	24	Sequester Germanice Ein Scheidman.	
Regula de gradibus	329. & seq.	Servus panna omnia civilia amittit	64
Res immobilis furtum nullum	442	Servus nulli succedit & è contra	336
Religio unde dicta	134	Servus esse & in servitute esse differunt	32
Religiosus locus quid	134	Servus manumissus videtur novus homo	83
Relegatus omnia jura retinet	64	Servus casus qui actione agendum	446
Religiosum locum quid faciat	134	Servus in tutela esse non possit	97
Rem alienam voluntate domini qui sub-		Servos quomodo instituire heredes possi-	
tretrat, furtum non facit	442	mus	231
Renuntiatio tempestiva non intempestiva		Servitus apud Christianos quando desit	29
mandatario prodest	425	Servitus umbra & species videtur esse	
Representatio quid	321	in colonis	29
Rerum communium utilitates varia	130	Servitus luminum quid	167
Res sancta que	135	Servitutis causa si de modi sunt duo	31
Res extincta possunt condici, vindicari no-		Serviana Verbum nunc latius nunc angu-	
stem	148	stius pater	480
Res ab hoste occupata si recuperentur, cui		Servitus alius tollendi, & no tollendi	472
reddi de beant	143	Servus manumissus torqueri no potest	232
Restitutio duplex	64	Servitutis distio	31
Res futura legari potest	271	Servorum institutio à quo & cur introdu-	
Res furtiva usufructu non potest	445	cta	231
Res uxoria quid	504	Sica quid 586. Siccarius	ibid.
Res Verbum latiss. in iure sumitur	127	Simplum quid	496
Reipub. causa proprie qui abesse dicuntur	112	Sobrini proprii qui dicantur	335
Ripa definitio	131	Societas	

INDEX.

<i>Societas bonorum quomodo tollitur</i>	413	<i>Substituere quid</i>	239
<i>Societas facta bona fide praestantur</i>	419	<i>Substitutum furiosum facta exinguitur sanz-</i>	
<i>Societas pro parte tenetur quam Depos-</i>		<i>tate furiosus restituit</i>	244
<i>ta 111</i>	418. 419	<i>Substitutionis dispositio est varia</i>	239
<i>Solidus si sit autem quantum valeat</i>	411	<i>Substitutionis verbum ad quod proprie per-</i>	
<i>Solidus in personam personam obligatio</i>		<i>tinet</i>	239
<i>non in rem transferri potest</i>	381	<i>Substitutio quomodo fit 247. 241. & seqq.</i>	
<i>Societas adoptiva ducere licet</i>	48	<i>Substitutio dispositio est varia</i>	239
<i>Spadix uxorem ducere potest, Castratus non</i>		<i>Substitutionis formula in partibus distra-</i>	
<i>item</i>	60	<i>hendis</i>	251
<i>Spurium quid</i>	322	<i>Succesio inter matrem & liberos senat-</i>	
<i>In Spensalibus taciturnitas patris pro con-</i>		<i>sulris introducta</i>	325
<i>sensu accipitur</i>	43. 44	<i>In Successione ab intestato non semper pro-</i>	
<i>Spurium unde nomen</i>	51	<i>ximus ultimum excludit</i>	337
<i>Spurium quomodo succedunt patri</i>	328	<i>Sues nunc pecudum numero habentur</i>	453
<i>Spurium in necessitate non iure</i>	40	<i>Surdus & mutus quomodo testari possunt</i>	221
<i>Spurium unde dictum</i>	51	<i>Surdus, non surdus testari prohibetur</i>	383
<i>Spurium, Natus, Vulgo concepti & Incestuos</i>		<i>Suspectus asinus autur non ex facultatibus sed</i>	
<i>quomodo differant</i>	52	<i>ex moribus & fide T</i>	125
<i>Spurium & Vulgo quassus generalia</i>	52	<i>Tacita hypothecca beneficium mulieri</i>	
<i>Spurium unde primum originem traxerunt</i>	52	<i>quid profit</i>	504
<i>Spurium quassus non iuris</i>	52	<i>Taurus & bovis rubro colore tervitari</i>	445
<i>Spurium per aquam ac liberi iusti matri succe-</i>		<i>Temporaria spiritum in legatis & testa-</i>	
<i>dant</i>	328	<i>mentum</i>	282
<i>Stilem proliem veteris dicebant</i>	52. 66	<i>Terminus quid</i>	579
<i>In stipulationibus ut & in aliis contractibus</i>		<i>Thesaurus inventus quomodo permaneat</i>	
<i>potum voluntas & consensus contraven-</i>		<i>inveni</i>	157. 158
<i>tum quam subtilitas verborum spectari</i>		<i>Testamentum praeiunctione posthumi non est</i>	
<i>debeat</i>	357	<i>utile</i>	225
<i>Stipulatio Aquiliana a quo introducta</i>	434	<i>Testamentum per abortum non rumpitur</i>	225
<i>Stipulationis Aquiliana esset illi</i>	434	<i>Testamentum sit irritum bisariam</i>	250
<i>Stipulatio gratuita esse debet & sine onere</i>		<i>Testamentum qua sentiant</i>	220
<i>293</i>		<i>Testamentum militis non rumpatur adigna-</i>	
<i>Stipulationis condicionalis effectus</i>	366	<i>tionem sui heredis</i>	240
<i>Stipulationes quid & cur inventa</i>	372. &	<i>Testamentum a capitis diminutione irritum qui-</i>	
<i>quocumque</i>	ibid.	<i>de sit, iure civili, sed iure iuris praet.</i>	251
<i>Stipulationes in hereditate cedita quomo-</i>		<i>Testamentum neq. nulla soluitate testatoris</i>	
<i>do dantur</i>	306	<i>neq. imperfecto posteriore testamento in-</i>	
<i>Stipulationis parte & pro parte</i>	305	<i>firmaur</i>	251
<i>Stipulationes quoniam sublatas</i>	305	<i>Testamenta facere qui prohibetur</i>	217. 217.
<i>Stipulationum varia genera</i>	387. 389. 390.	<i>Testamentum iure qui facere prohibetur nec</i>	
<i>& seqq.</i>		<i>codicillis facit</i>	315
<i>Stipulationis verbum unde ductum</i>	162	<i>In testamento rustici testes esse possunt etiam</i>	
<i>Stipulari nemo rem suam potest, nisi sub co-</i>		<i>litarum imperiti</i>	210
<i>ditione, si sua esse desierit</i>	274	<i>Testamentum quibus casibus sit irritum</i>	240
<i>Stipulatio rei mea & rei sacra quomodo</i>		<i>Testes in testamento qui prohibetur esse</i>	210
<i>differant</i>	378	<i>Testamentum quid 206. Dispositiones ib. Aus-</i>	
<i>Stipulatio iuris quinquennio perficitur</i>	7	<i>Testamentum</i>	ibid.
<i>Stipulatio in corpore & veteris est circa penam</i>		<i>Testamentum forma in quibus posita 20. inter</i>	
<i>587</i>		<i>rusticos aliter observatur. ib. quomodo si-</i>	
<i>Stipulatio ad rem in differt</i>	584	<i>gnari debet 210. quomodo subscribendum ib.</i>	
<i>Stipulatio in corpore & veteris est circa penam</i>		<i>Testa.</i>	

INDEX.

Testamentū facere nequit Mutus surdus	383	Tutor & Curator minorū multis in rebus differt	99
Testamentū in quo seruus fuerit testis, sed pro libero haberetur, re detecta num fir- mum maneat	211	V	
Testamentum domesticum	211	Altitudo ad Versa quid sub se compre- dat	114
Testes in testamento qui esse & non esse pos- sint	212	Vas dicitur in rebus Criminalibus	392
Testamentum multis quocumq; modo in de- tum scriptum valet	215	Verbum Sanctionis interdum de tota lege sumitur, sed minus proprie	136
Testamentum iure communi capitis dimi- nutione fit irritum	216	Verbum Pratoriarum late sumitur	375
Testamenti nuncupati & forma	213	Verbum, Criminis, Noxae, Delicti	438
Testamenti pagani & militis differētia	214	Verbum causa non tantum contractus, sed etiam delicta complectitur	434
Testamentum ante furorem recte factū nō infirmitur furore superueniente	220	Verba Oportet, Oportebit quia demōstrat	444
Testamentum ante capitisvitam recte fa- ctū, nō tollitur capitis vitate superueniente	222	Verbo Tenere, Possidere, Habere quid pro- priè denotant	424
Tignum alienū qui iunxit quā actione te- netur	151. 152	Verbum eundem generale	165
Traditio omnis Vel est Vera Vel est ficta	159	Verbum Spadones interdum est commune, interdum est proprium	69
Trebellianica an sine onere	308	Verborum legis Aelia sententia & is	36
Tutor testamenti datus pro idoneo habetur, ut & datus ex inquisitione	108	Verbum Religionis proprie ad sepulchra	135
Tutores à magistratu cogi possunt ut satis- dant	109	Verbo Vsfufructu omnis utilitas rei centi- natur	170
Tutor quis esse potest, siue sit in potestate si- ce emancipatus	98	Verba: primum legum cunabula; Variè in jure appellant	5
Tutorem suspectum etiam sine accusatione potest prator repellere	123	Veritas quando opinioni praeferatur	275
Tutorem habendi cur interdū alius Tutor datur	104	Verbum Re. siue Re aliquid fieri, quomodo accipiendum	433
Tutela à Curatione differt	71	Verbum nihil agere, idem valet quod nihil efficere	279
Tutorem quis dare potest	71	Verbum Injuria late sumptum	451
Tutores quasi tutores	71	Verba, In Vito Domino, ad qua restringen- da	443
Tutela finiendae modi	95 96.	Verbum in solidum, Gänglich, an in ctora- bendo exprimendum	370
Tutor personae non causa datur	76. 77	Verna qui dicuntur	31
Tutor tenetur pupillo ex cautione, Rem pu- pilli saluam fore; pater minime	385	Vsa Vicinales qua dicuntur	455
Tutoris officia praecipue duo	93	Vs in nomine multiplex	563. 565
Tutela inculcata qua à Veteribus appella- ta	454	Vsturbatida ad interdictum unde super- tinet 564. Argumenta	ibid.
Tutela legitima quorū lex	78	Vs magna excusatur	457
Tutorum & Curatorū confirmatione qua observanda	73	Vocabulum gradus unde translatus	329
Tutela fiduciaria duobus modis dicitur	85	Vocabulum Tigni generale	152
Tutores fiduciarij qui	85	Vsfuapionis Verbum unde 178. Definitio ib.	
Tutela discessio	74	Vsus non abusus legatus	172
Tutela patronorū à tutela agnatorum dif- fert	84	Vtilis rei Syndicatio datur etiam non Do- mino	144
Tutor procuratorem constituere non potest, adforem potest	106	Vsus plus continet quam Habitatio	177
		Vsfufructus, quam in pactis nuptialibus maritus uxori promittit. Germanicè Wittumb / Vel Leibgeding. Barbare Doarium	191

FINIS.

HUBERTI GIPHANII
IURISCONS.

DE IMPERATO.
RE JUSTINIANO
COMMENTA-
RIUS:

INDEX HISTORICUS RERUM
ROMANARUM:

Ad

SERENISS. PRINCIPEM D. MAXIMILIA-
NUM, COM. PALAT. AD RHEN. UTRIUSQUE
Bajoariae Ducem, &c.




ARGENTORATI,

Sumptibus Hæredum LAZARI ZETZNERI.

Anno M. DC. XXIX.

SERENISSIMO PRIN-
CIPi MAXIMILIANO, COMITI
PALATINO DUCI UTR. BAVARIÆ,
Domino suo clementissimo HUB. GIPHANIUS,
S. P. D.

UM duo, SERENISS. PRIN-
ceps Maximiliane, tempora sint Reip.
unum Pacis, alterum Belli: duæ quoq;
sunt artes his moderandis accommo-
data, Principum Reip. propria, & vel-
ut publica: una quæ Civilis & Politica: Altera quæ
Militaris, à Græcis ^{στρατηγική} usurpatur. Utriq;
cū alia adjumenta, vulgò nota, tum hoc in primis
adfert Historia, quod exempla suppeditat præcepto-
rum tam civilium, quàm militarium. Quæ præcepta
nisi usu & exemplis confirmentur, & quasi illustren-
tur, inania ferè atq; ut eleganter Græci loquuntur,
^{τὸ κενὸν, κενόν} Communia, inania, atq; inutilia hominum
otiosorum somnia esse solent. Quo vitio politia Pla-
tonis primū: Deinde Stoicorum Canones & regula
laborarunt. Cum enim duo sint civium inter se Sy-
nallagmata & Actiones, Contractus & Delicta:
Plato induc̃ta rerum communitate, Contractus &
commercica sustulit: Stoici delicta fecerunt paria,
tantaq; v.g. pœna eum, qui gallum gallinaceum quæ
qui parentem occiderit, afficiebant. Rationem illi
quidem

EPISTOLA DEDICATORIA.

quidem adferebant, aequitatem fundamentum Reip.
 quis negat? Sed nisi rerum, personarum, aliarumq;
 id genus attributionum, quæ vulgò circumstantia, à
 Cicer. Tempora & Numeri dicuntur, consideren-
 tur, & rebus gerendis ipsis adhibeantur: nihil ipsa il-
 la, quam isti querunt, aequitate erit iniquus. Quid
 aliud Cyrum adulescentem induxit, quem scribit Xe-
 nophon, cum Persarum more inter duos pueros iudex
 sederet, quorum alter longior, quia brevem ipse tu-
 nicam, minor longiorem haberet, sua ei reddita, eri-
 puerat. rectè id factum judicavit: quam communis
 illà aequitatis regula, majora magnis, parva minori-
 bus convenire? Possem multa id genus peccata ex hoc
 preceptorum communium sine temporibus conside-
 ratorum vitio profecta, commemorare. Sed ne sim
 longior, unum præterea exempli causa, adferam, idq;
 ex JUSTINIANI nostri historia, quàm Scr.
 Tuae jam offero, depromptum. Preceptum est Civile,
 Principum Mandata Magistratus exequi oportere,
 & ut J.C. loquuntur, Fines mandati diligenter
 custodiendos esse: adeò, ut in bello, qui mandatum
 non servaverit, capite, inquit J.C., puniatur, etiam
 si rem bene gesserit. Sed temporum varietas sæpè facit,
 ut laude potius & pramio, quàm pœnâ aut reprehen-
 sione dignus videatur, qui Principis mandata aut
):(2 leviter

EPISTOLA DEDICATORIA.

leviter migravit, aut omninò non servavit. Justinianus pace cum Persis facta, Africa mox per Belisarium recuperata: continuo eum contra Gothos misit, Italia imperio R. restituende. Rex igitur Gothorum Vitiges cognito Belisarii adventu, missis Constantinopolim legatis pacem à Justiniano petit. Sed eo legatos morante, Vitiges alios ad Chosroem Persarum legat, qui cum ad bellum Justiniano rupta pace denuò faciendum cohortentur. Bello igitur Persico recrudescente, Justinianus missis in Italiam legatis mandat Belisario, ut pace cum Gothis facta, iisq; concessa Italia transpadana, statim Constantinopolim redeat. Belisarius autem eo tempore jam rem eò perduxerat, nullo ut negotio bellum Gothicum statim cōficere posset. Quare etsi Princeps pacem fieri mandaverat: Belisarius tamen de consilii in principiis habiti sententia, ne quid temere ipse unus contra Principis mandatum faceret, ob tantam rei gerende occasionem, bellum contra Gothos persecutus, regem illorum Vitigem cum omnibus optimatibus Ravennae conclusum insigni stratagemate cepit: captos cum omni thesauro & gazam inestimabili Constantinopolim mox ad Imp. ipse adduxit. Idem Princeps cum in locum Belisarii Narsem contra Gothos, qui alio sibi rege Totila electo Italiam denuò infestabant, mittere constituisset:

Johan-

EPISTOLA DEDICATORIA.

Johannem premisit. sed cum mandato, ut Salonis adventum Narsis expectaret. Interea Gothi Anconam graviter prementibus, Vitalianus, qui Ravennae presidebat, Johannem de periculo urbis Anconae & suo certiores facit. Qui licet ob mandatum Principis valde secum aestuaret: tamen periculi instantis magnitudine permotus, exercitum Salonis eduxit, mariq; celeriter transmissis & Gothos cum Vitaliano adortus, atq; insigni victoria navali potitus, cum hostium vires graviter adflixit, tum Anconam & Ravennam extremo periculo feliciter liberavit.

Sed hoc argumentum diem duceret, si vel in hoc uno de mandati finibus custodiendis precepto, quid tempora & attributiones valeant, explicare velim. Ejusdem sunt omnia ferè Civilia & Militaria, multa quoq; Ecclesiastica & Academica precepta & regulae, quas nisi quis temporibus moderetur, ac velut Lesbias rebus ipsis accommodet, praevissimas saepe reperiet. Sunt illa quidem precepta Civilia, ut aliarum artium, communia: sed ea qui acerbis semper oculis intueri, nullamque temporum rationem habere velit, Remp. tanquam navem evertat, necesse est. Ut enim peritus gubernator non semper ὡς δὲ τὸν ναῦν tenere, sed ut ajunt nautici, promuntoria saepe flectere, atq; ventorum & tempestatum varietatem navem

):(3

mode-

EPISTOLA DEDICATORIA.

moderari, ipsiq; adeò tempestati sapè obsequi debet:
ita & Reip. aliorumq; Corporum & Communium
rector ac moderator omnia temporum momenta di-
ligenter ponderare debet: idem semper spectare, Salu-
tem Reip sed ut Jurisconsulti in formulis alio atq; a-
lio modo.

Magna igitur gratia Historia debetur, cujus be-
neficio hanc temporum varietatem etiam adule-
scens cognoscere quadam tenus possit. Historia enim
verè id opus ac munus est, non modò res gestas simpli-
citer & verè exponere, sed etiam omnes earum attri-
butiones ac tempora, causas, personas, alia (octo enim
Plutarchus historica narrationis propria observa-
vit) anquirere & commemorare. Quae tamen etsi
usu quoq; rectè intelligi possunt: historica tamen ra-
tio & via minus habet periculi, multoq; brevior &
erudior esse videtur.

Qua ratione cum alii, tum in primis opt. & san-
ctiss. Princeps Alexander Severus (Sic eum Paulus
J.C. appellat) is cuius tu, Sereniss. Princeps vestigia
planè mihi persequi videris, usus esse dicitur. Fuit illi
(inquit Capitolin.) consuetudo, ut si de jure aut de ne-
gotiis tractaret, solos doctos & disertos adhiberet: si
verò de re militari: milites veteres & senes, ac benè
meritos, locorum peritos, bellorum & castrorum o-
mnes

EPISTOLA DEDICATORIA.

Omnes litteratos, & maximè eos, qui historiam norant. Adferunt quidem historiarum utilitates alias alii: & sunt profectò multæ & magnæ: sed hæc quæ in temporibus rerumq; gestarum attributionibus cernitur, & à plerisq; historiarum laudatoribus prætermissa est, minimè contemnenda videtur, ut ad Civilem & Militarem Scientiam non modò cognoscendam, sed etiam exercendam necessaria.

Qua in utraq; arte cum Te, PRINCEPS, à præclaris magistris, quos inter meritò hîc mihi commemorandus, re militari & literis clariss. ac generosiss. hujus urbis præses D. Baro Rudolphus Poluvillerus, &c. cotidie ferè exerceri intelligam: rectè & ordine me facturum putavi, si de temporibus in omni narratione historica observandis, pauca hæc præfarrer. Unum vereor, ne alienum tanti principis dignitate fecisse videar, qui munus tam pusillum & collecticiu ei offerre non sim veritus. Memini enim, olim cum quidã Principem Octavianum ad cœnam vocatum accepisset minùs lautè, & ut inter familiares adsolet: principem ut humanissimum, inter cœnandum quidem hilarem se præbuisse, discedentem domino cœnæ in aurem insusurrasse, Non putaram, tibi me tam familiarem. Verùm tu a me princeps, consolantur cùm in omnes ordines, summos, medios, infimos,

EPISTOLA DEDICATORIA.

simos, tum præcipuè in litterarum studiosos singula-
ris & vero principe digna comitas atq; humanitas:
Quam ego non minimam causam spero fore, ut hæc
præclara & vetus Academia magis ac magis celebre-
tur: præsertim cum & parens tuus Sereniss. idemq;
princeps noster Clementiss. multis eam beneficiis au-
gere & ornare pergat.

Reliquum est igitur, Sereniss. Princeps primum,
ut te orem, ut hunc licet exiguum libellum ea, quæ me
coram soles, comitate accipere, meumq; hoc factum
non ex libri mole aut splendore, sed ex animo, Sere-
niss. Tuæ observantissimo, spectare velis: Eum certè
animum, si nihil aliud, tuæ quidem Sereniss. dabo o-
peram, ut omni semper obsequio, fide & observantia
præstem: aliis vero, ut alio & majori fortassis opere,
Deo adjuvante, testatum faciam: Deinde, ut Deum
venerer, qui te Princeps, insigne omnium litterato-
rum præsidium decus, totq; jam virtutibus, pietate,
doctrina, & generosa animi magnitudine efflorescen-
tem, ad summam maturitatem perducere, suaq; per-
petua & constante benivolentia complecti velit.
INGELSTADIO. Idibus Martiis. ∞. Io.
LXXXI.

ORA-

ORATIO SIVE COMMENTARIUS.

De Imp. Fl. Justiniano. I.

Solent plerique, Serenissimi Principes, Magnifice D. Rector, Auditores Clarissimi, qui suas in Academiis Acroases ordiuntur, earum ferè initium ab Artis aut Scholarum, quam explicare velint, laudatione quadam facere: eo, ni fallor, consilio, ut auditores atque discipuli, quibus omnis opera doctoris deservit, hac rei, qua de agitur, commendatione, & quodam velut classico ad studium & industriam excitentur.

Quare cum & mihi superioribus diebus à Serenissimo atque Potentissimo Principe nostro Duce WILHELMO &c. ad hanc insignem Academiam Iuris in ea & docendi & respondendi humanissime arcessito, hodierna dies amplius. Senatu Academico constituta sit, qua Solemne, quod vocant, Principium muneris mei incipiam, faciendum quoque videbatur, ut Iuris nostri & Civilis Scientiæ encomium aliquod ad vos adferrem. Nihil enim facile mutandum de Sollemnibus, ut optimus ait Imp. Marcus. Verum cum Civilis Scientiæ tot jam essent laudationes, ut qui eam multis verbis prædicare amplius velit, non modò inanem & molestam operam sed etiam suspicetam, velut malarum institutor mercium, præstiturus videbatur: dabitur, Auditores, hanc mihi veniam, ut hoc argumento jam omisso, aliud huic splendidiſſimæ Concioni & Acroasi magis accommodatum adferam. Si enim ad eos tantum, qui huic se Scientiæ primum dare velint, habenda mihi esset oratio: ferri fortasse argumentum illud posset. Nunc assunt summi Principes, assunt omnium ordinum viri amplissimi, & ex his multi partim in hac Civili, partim in aliis præclaris artibus egregie versati: assunt adulescentes Iuris studiosi, quorum tu Princeps MAXIMILIANE, verè Princeps Iuventutis familiam ducis, non Iuris utrones & dupondii, sed qui magnos jam in jure progressus fecerint. Quorum omnium nullam rationem habuisse, præsertim qui honoris mei causa tam frequentes huc convenerint, incivile sit, aut certè hominis, ut levissimè dicam, imperiti. Ne tamen à more majorum, qui pro lege habetur, longius discedam, rectè & ordine facturum me putavi, si de Iuris nostri velut auctore & conditore clarissimo Imp. Justiniano dicam, argumento fortasse vulgari & ab aliis jam occupato: sed amplo & copioso, ut aliquod velut Spicilegium ab illis relictum nobis videatur. Dicam autem breviter & capitulatim: ut brevi tēporis spatio circumscriptus;

Iiii
Et

DE IMP. FL. JUSTINIANO.

2
 Et primum quidem Domestica exponam: Deinde Publica. Tertium caput
 erit quasi miscellum, in quod velut per Satyrā varia quædam conjiciantur,
 politis vestris auribus, ut spero, non molesta. Vos oro, Auditores, ut hæc
 me non Rhetorica facultate, sed historica fide commemorantem benignè
 audiat.

Ergo ut Domestica à prima origine repetamus, natus est Justinianus An-
 no Christi quadringentesimo octogesimo tertio, urbis conditæ anno mille-
 simo ducentesimo tricesimo quinto, consule Fauſto, Principe Zenone. Hunc
 enim Natalis ejus annum Marcellinus Comes in Chronico indicat, ejus
 Cancellarius. Ortus autem locum Procopius Tauresium, Agathius Bode-
 rinam, Nicephorus Achridum vocat. Procopii sive potius Interpretis, ver-
 ba, initio *lib. 4. De ædificiis Imp. Justiniani*, sunt ista: Sed à Patria Imperato-
 ris mihi ordiendum esse arbitror. Hanc enim solam oportet laudibus in cœ-
 lis ferre atque celebrare, quæ talem Imperatorem aluerit &c. Apud Dar-
 danos Europæ, qui jam post Dyrrachinorum fines incolunt, locus est, Taure-
 sium nomine. Ibi Imp. Justinianus natus. Hunc igitur locum, Imperator fa-
 ctus brevi muro circumſedit, in quadrangulam formam structura redacta,
 & in quoque angulo turri excitata: ex quo & Tetrapyrgiam postea appella-
 vit, sub eam velut arcem, mox cōdidit urbem clarissimam, eamq; de suo no-
 mine Iustinianam primam nominavit. Adferam & Agathii verba, ex *lib. 5.*
 Interea (inquit) pars altera exercitus Hunnorum, quæ Chersonesum ob-
 sidebat &c. sæpè à Romanis & oppidanis rejecta & repulsa fuit: quibus Ger-
 manus Dorothei F. juvenis admodum, præerat. Patria illi erat Illyrica civi-
 tas, Boderina veteri nomine dicta, novo Iustiniana. Eam enim Iustinianus,
 quodd ibi in lucem editus esset, mirificè exornavit, atq; ex obscura nobilem
 & beatam fecit, atq; ita de suo eam nomine denominavit &c. Nicephorus
 quoque *lib. 17. cap. 28.* licet illis recentior patriam hujus Principis omnemq;
 ejus situm accuratè describit: cujus tamen verba ut & priorū, ab Interprete
 mutuabor, ejus fidem & orationem ferè secutus: Patriæ quoq; suæ (inquit
 Nicephorus) Achrido præcipuum honorem habens Iustinianus, Archiepi-
 scopali dignitate eam decoravit: ecclesiamq; ibi liberam, quæ ipsa sibi caput
 esset, cum plena potestate constituit, & primam Iustinianam mutato nomi-
 ne vocavit. Porro Achrido urbs est in excelsio tumulo constructa, prope la-
 cum maximum, qui Lychnedus nominatur; antiquitus autem Dassarites
 vocatus. In eo maxima vis piscium capitur. Orinus verò fluvius se inde quo-
 que provolvit, Septentrionem versus fluens. Ex cultioribus enim quæ ad
 Deabolim sunt partibus manans, & quem diximus lacum secans, & quasi
 Alpheus quidam petagus seindens, atq; ad Arethusam fontem sensim mari-
 nis aquis innatando contendens, circa Boreale latus inde profluit & ad pa-
 ludis finem, eis quæ ab incolis Strudæ dicuntur, inventis, eisque ipsis sibi
 conjunctis, maximus evadit fluvius. Deinde se ad Occidentem inclinans,
 in Ori-

in Ornum se effundit, circa castellum Hilidum nomine: quod totius Bulgariæ antiquitus metropolis fuit. In eo etiam olim sedes regia Bulgarorum constituta fuerat.

Hactenus Nicephorus. Etsi autem de nomine patriæ hæc inter eos scriptores est dissensio, perspicuum tamen est, in Illyri regione illa, quæ Dardania à veteribus dicta fuit, sitam fuisse: Quam omnem regionem quia Bulgari postea occuparunt, plerique scriptores recentiores Græci, patriam Justiniani Bulgariam vocant, ejusque metropolim Justinianam. Urbs ea hodieque superest, atque Archiepiscopum ejus in Germania intra triennium vidimus. Nostraq; hac ætate Ochrida vulgò dicitur, quo ferè modo à Nicephoro appellatur. Quod etsi non ita magnum hodie est oppidum, Archiepiscopus tamen ejus vetera jura Ecclesiastica, mordicus sibi vindicat, ab Imp. Justiniano data Nov. 13. & confirmata Nov. 131. qui nulli alii Archiepiscopo vel Patriarchæ est subiectus, ne Constantinopolitano quidem. Quare eum Constantinopolitanus non patitur hodie Constantinopoli fortè hospitem λατρεύειν. Turcæ autem ipse Tributi annui nomine tria millia aureorum pendere cogitur; Constantinopolitanus quinque. Distat Ochrida sive Justiniana prima ab urbe Thessalonica trium ferè dierum itinere, in montes Illyricos sive Bulgaricos ab sinu Thessalonici remota. Cives ejus utuntur Slavico sermone, ut omnes ferè Illyrii, Dardani, Bulgari, & Servi: quarum omnium Ecclesiarum cura & administratio suprema ad hunc Archiepiscopum pertinet.

Quæ cum ex Thomæ Palæologi Thessalonicensis sermonibus pleraque superioribus diebus in hac urbe, viri prudentis, rerumque & Græcarum & Turcicarum, non minus quàm Græcæ multarumq; linguarum benè periti cognovi, tum ex hoc elogio illius Archiepiscopi, quem modo dixi non ita pridem, hoc est anno 1587. in Germaniam venisse, à quolibet facile intelligi potest:

Γαβριήλ ἐλέω Θεοῦ ἀρχιεπίσκοπος καὶ πατριάρχης, τῆ πρώτης Ἰουστινιανῆς Ἀχρῶν, καὶ πάσης Βουλγαρίας, Σερβίας, Ἀλβανίας, Μακεδονίας, Μολδοβλαχίας, Οὐγκροβλαχίας, καὶ τῶν λοιπῶν. Quod latinè sonat: Gabriel Dei gratia Archiepiscopus & Patriarcha Justinianæ Primæ Achridæ, omnisq; Bulgariæ, Servia, Albanie, Macedoniæ, Moldaviæ, Hungariæ.

Hujus quoq; urbis Justinianæ Primæ totiusq; Bulgariæ Cartophylax olim fuit Iohannes Pediaismus, cujus libri aliquot in publicis Germaniæ & Italiæ bibliothecis adservantur, teste Gesnero.

Volui, auditores, paulò esse longior in patria Justiniani investiganda, & velut ante oculos ponenda, non modò propter hunc clarissimum Imperatorem, sed etiam propter Constantinum Magnum, quem videor mihi observasse ex eadem terra Dardania oriundum. Sic enim ait Trebellius Pollio in Imp. Claudio, ex cujus sorore natus est Imp. Constantius pater Constanti-

DE IMP. FL. JUSTINIANO.

4
tini Magni: In quo bello (Gothico) equitum Dalmatarum ingens exitit
virtus, quod originem ex ea provincia Claudius videbatur ostendere: quam-
vis alii Dardaniam, & ab illo Trojanorum atque ipso Dardano sanguine di-
cerent trahere. Et mox: Claudius, Quintilius, & Crispus fratres fuerunt:
Crispi filia Claudia: Ex eo, & Eutropio, nobilissimo gentis Dardania viro,
Constantius Cæsar est genitus. De eo & Imp. Valerianus in epistula quadā:
Claudium Illyricianæ gentis virum, Tribunum Martiæ quinti legioni for-
tissimæ dedimus. Et in alia Epist. Claudio ex regione Dardania dabis milites
ducentos &c. Pleriq; putant, Constantinum in Britannia natum: Ejusque
matrem Helenam Cæli nescio cujus Britannorum regis filiam fuisse com-
miniscuntur: ignari scilicet, ortum & natalem Cæsarem esse duplicem: U-
num hujus lucis & vitæ, alterum Imperii. Et hunc alterum, Britannia im-
putare potest Constantius. O fortunata, inquit Panegyrici scriptor, & nunc
omnibus terris beatior Britannia, quæ Constantinum Cæsarem prima vidi-
sti Sed hac de re alio in loco, oportuniore, Deo adjuvante.

Parentes quidem Justiniani à nullo scriptore, qui quidem hodiè extet,
commemorantur. Avunculum tamen habuit Imperatorem Justinum Ma-
jorem, à quo in filium adoptatus fuit: eaque re sæpè eum patrem in Consti-
tutionibus vocat. Zonaras; Annali Justinum scribit prima ætate fuisse ar-
mentarium. Sed Jornandes scriptor Zonara multò antiquior, familiam Jus-
tini vocat Aniciam, qua nulla ferè inter Romanas jam à Cōstantino vel ge-
nerosior, vel Christo devotior fuit, teste etiam Prudentio nostro. Sic enim
ait, lib. 1. contra Symmachum:

Anniadum subiles, & pignora clara Proborum.

Fer: urenim ante alios generosus Anicius urbis

Insuper, se caput &c. Prenomen sibi sumpsit Justinianus Flavij, omni-

bus tunc Imperatoribus usitatum exemplo, ni fallor, Imperatoris Constā-
tini, qui eo est usus patris exemplo Constāti, natū ex filia fratris Imp. Clau-
dij, quod id primus sibi sumpsit. De quo Principe Trebellius Pollio.

Ille (Claudius) velut futurorum inquit memor gentes Flavias, quæ Ve-
spasiani & Titi, nolo ante n. dicere Domitiani, fuerant propagavit. Et post-
ea: Possumus dicere, Flavium Claudium unicum in terris Principem, non
columnis, non statuis, sed fame viribus adjuvari. Cognomen quoq; Justiniano,
sed in bello duntaxat tributum fuit Callinici, ut videre est apud Proco-
pium lib. 2. Bell. Vandal. & lib. 2. Belli Persici. Fratres autem an habuerit, incertū
reddunt barbari interpretes Procopii, qui ἀδελφ. δ' αὐτῷ nunc fratris, nunc so-
roris filium vertunt, de eodem agentes. Sororem ejus reperio Vigilantiam,
matrem Imp. Justinī & Justiniani & Marcelli, & Preiectæ, Areobindo Senato-
ri nobilissimo nuptæ.

Nam & Corippus Poëta vetus. lib. 2. De Imp. Justino 2. & Victor Tun-
nensis episcopus, in Chronico eam celebrant, hujus ea sunt verba: Justinus
junior

DE IMP. FL. JUSTINIANO.

Junior, Vigilantie sororis Iustiniani Augusti filius, patre Dulcissimo natus, cum tranquillitate populi maxima Imperii sumit sceptrum. Hujus conjux Sophia Theodora, Augusta neptis adleritur. Corippus ita canit de Iustino. 2.

Mater consilii placidis Vigilantia visceris

Semper inest oculis quamq; omni pectore gestas.

Alma Augusta, tui consors Sapientia regni. Et postea lib. 1. initio *Vos Diva date verba, & qua vigilantia mater,*

Et qua summa regens Sapientia protegis orbem.

Utroq; enim in loco alludit poeta ad matrem Iustini Vigilantiā, & uxorem ejusdem Sophiam, sive Sapientiam quæ Theodora erat neptis. Non rectè igitur Onuphrius Vigilantiam filiam Iustiniani vocat. Eandem Vigilantiam nominat & his prior Procopius ipse lib. 2. Belli Vandalici. Verba interpretis sunt ista: *Erat cum Arcobindo & soror, & uxor Preicta* (al Prinecta) *Vigilantie filia, Iustiniani Imperatoris sororis.* Sic enim scribendum, ubi vulgò, *Biglentie*: quia Procopius Græco more Vigilantiam appellavit *Βιγληντία*. Cōmemorantur à Procopio alii quoque fratrum aut sororum liberi, Germanus, Demetrius Boraides, Justus, & Preicta, præstantissimæ formæ femina, lib. 3. belli Gothici, lib. 2. belli Vandalici, l. 1. & 2. belli Persici.

Illud memorabile de familia Iustiniani, eam ad hæc usq; tempora propagatam videri, mille jam annos, & quod excurrit, florentem. Iustiniani enim soror Vigilantia filium habuit Iustinum Secundum: Ejus autem filiam, Iustiniani ex sorore proneptem duxit Badoarius, quæ Imp. August. 2. generū suū, designavit Curā Palatii: cujus hoc olim erat munus teste Cassiodoro lib. 7. *Variar*, ut Imperatori procedenti in publicum proximus, auream gestans virgam antecederet. A quo Badoarios, qui hac ætate inter Venetos patricios vigent & celebrantur, ut nobilissimi & antiquissimi propagatos esse arbitror. Nam & hic ipse Badoarius à socero in Italiam postea missus contra Langobardos, Ravennæ tandem, aut in vicina urbe mortuus est, auctore Johanne Biclarensi, veteri historico. De eo autem Corippus lib. 3. hæc canit.

Tunc ordine longo

Incedunt summi procures, fulgensq; Senatus

Ipse inter primos vultu præclarus honore

Fratri in obsequium gaudens Marcellus obibat.

Dissistorq; novus sacra Badoarius aule,

Successor socri factus mox Cura Palatii est.

Hæc itas dispar, sed parvorum atq; voluntas:

Ambo Patricij, dilectis Principis ambo,

Fulgebant gemmis, similes radicantibus astris, &c.

Repperi quoq; in historia miscella Pauli Diaconi lib. 15. mentionem Biduarii, (Sic enim nomen hoc ibi typis descriptum:) quem vocat Imp. hujus Iustini-

lii i j

stini-

DE IMP. FL. JUSTINIANO.

6
 stini fratrem, & Comitem stabuli Imperialis. Anno, inquit historicus, imperii sui octavo Justinus morbo correptus, atq; contra fratrem suum Biduarium ira commotus, iussit eum pugnâ cardî in conspectu Senatus, quod cum uxor Principis graviter ferret, ipsum quoq; Principem facti statim pœnituit, qui & continuo ad Biduavium ipse profectus in stabulum usque, veniam quoq; facti precatus, statim est reconciliatus: Peccavi, inquit, in te frater, sed ignosce ut fratri maximo & Imperatori. Sive autem idem hic est Badoarius, sive alius: perspicuum tamen est, illustri in loco Badoarios jam tum fuisse. Ecce autem Badoariorum nomen diligentius consideranti, cujus profectò vocis sonus neq; Græcus est neque Latinus, sed Germanicus, de quo inf. in mentem mihi venit regis Germanica Badomarii, (sic enim à quibusdam is dicitur, ab aliis Vadomarus) à quo fortasse quis conjiciat Badoarios, leviter, ut sit, mutato paulatim & leniore facto nomine, originē ducere. Fuit hic rex Badomarius, primum in prælo illo clarissimo prope Argentoratum commissio captus à Cæsare Juliano: sed in gratiam tandem receptus, præclaram Imp. Valenti operam in re militari navavit: Ducatu quoq; Phœnices tandē honoratus, quæ commemorat Ammian. lib. 21. &c.

Parate jam igitur, Clarissimi Badoarii, non allem, ut dicitur, sed *εὐεργετῶν* pro re idoneum, homini Germano; qui princeps, vestræ familiæ originem in veterum annalium velut parietibus inclusam repetit, atque in medium produxit.

Sed ad rem. Habuit (ferè dixeram, *ἔρχετο*) uxorem Justinianus Theodoram, quam duxit nondum Imperator, in Cypro natam: & Imperator factus, mortuo avunculo, statim Augustam appellavit. Femina erat insolens, avara, domina non mariti modò, sed Imperii Rom, aded ut vulgò tum jactaretur, non unius sed duorum esse Imperium. Ipse certè Imperator etiam in publicis monumentis nomen uxoris, suo interdū adjungi patiebatur. Ex multis autem ejusmodi Inscriptionibus unam tantum adferemus, inscriptam mensæ sacræ sive mysticæ, quam novam & admirabilem donavit Ecclesiæ Sophiæ, ornatam auro argento, omni que lapillorum genere: donarium inestimabile, quod non modò omnes admiratione adficeret, sed etiam oculos velut clarissimo lumine perstringeret. Ei igitur atræ in orbem hæc verba inscribenda curavit, si Cedrino hac in re fides habenda, τὰ πρὸς ἐκ τῶν σῶν σοι προσφέρω, μὲν οἱ δὲ λόγοι σου, χριστέ, Ἰουστινιανὸς καὶ Θεοδώρος ἀ' ἐν μὲν πρὸς δεξιά, ὑπὲρ λόγου τῆς θεᾶς παρκοῦθ' ἢ παρὰ τῆς ὑπὲρ ἡμῶν, καὶ ἡμᾶς ἐν τῇ ὁρθόδοξῳ πίστει σου διατηρήσον, καὶ τὴν πολιτείαν, ἣν ἡμῖν ἐπιστέλλας εἰς τὴν ἰδίαν σου δόξαν ἀνέξουσιν καὶ φύλαξον, πρεσβείαις τῆς ἀγίας Θεοτόκου. Quæ latinè reddi his verbis possunt:

Tua de Tuis offerimus tibi famuli Tui, Christe, Justinianus & Theodora: Eabene nignè suscipe, Fili & Sermo Dei, qui incarnatus & crucifixus es pro nobis: atque in orthodoxa nos fide tuere: Rempub. quoq; à Te nobis creditam & commissam in propriam tui gloriam auge & conserva: precibus & intercessione Sanctæ Dei genitricis & Semper

Semper virginis Mariae. Quomodo & in l. i. C. De offic. p^{re}s. p^{re}s. Afr. hic ipse Princeps loquitur: Hoc etiam deprecantes exoramus, sancta & gloriosa *Semper virginis & Dei genitricis precibus*, &c. ne quis hanc Inscriptionem ob ultimam ejus clausulam totam statim repudiet, ut adulterinam. Litteræ quoq; à nonnullis inscriptæ Justiniano & Theodoræ, mitti solebant: quarum Scholasticus Epiphanensis mentionem facit lib. 2. cap. 9. Avaritiam autem ejus valdè reprehendit Zonar. lib. 3. Dominandi cupiditas quanta fuerit, una duntaxat re, velut exempli causa breviter demonstrabo. Initio ferè imperii Justiniani, cum gravi in urbe orta seditione Hypatius & Pompejus tyrannidem invaderent: aliis jam metu consternatis, atque aded ipso cum iis Imperatore fugam meditante, Theodora in medium prosilit, eosque acri oratione castigatos à fugæ consilio revocat: cuius orationis extrema hæc erat clausula: Mihi (ait) vetus illud placet, *Præclarum, in elogio sepulchri, Imperatorem adscribi*: quasi diceret, vitam potius, quàm eam dignitatem alteri concedendam. Quare & hujus in gratiam, multas Imperator leges de commodis mulierum tulisse creditur: Quo in numero sunt, l. 20. cum multa C. De dona ante nupt. l. 23. Imperialis C. De nupt. l. 29. ubi & l. 30. in rebus C. De ju. dor. l. 1. C. De rei ux. act. l. 26. donationes C. De donat. int. vir. & ux. l. 4. maximum vitium. C. De lib. præter. l. 12. ad fidus C. Qui pot. in pign. Breviter, Theodora fuit Justiniani, ut Livia Imp. Octaviani, & Claudii, Agrippina, Tanaquil altera.

Non possum autem quin hic & alias aliquot Theodoras commemorem. Nam ante hanc fuit Theodora Imp. Constantii patris Cōstantini uxor, Imp. Maximiani F. de qua in Sex. Aur. Victoris epitome, & in Chronic. Euseb. Tertia Theodora, nupta fuit Imperatori Justiniano Secundo, Soror Chagavi Chazarorum regni, de qua Zonar. lib. 3. Quarta Imperatoris Theophili uxor, non minus ambitiosa & avara quàm hæc Justiniani nostri. De qua hoc unum avaritiæ specimen & velut indicium breviter hic profiteri, fortasse nō ab re erit, quod Zonar. lib. 3. copiosius persequitur. Ea enim calato Principe marito cum artem cauponariam sive negotiandi exerceret: Imperator autem Theophilus, de palatio navem eximiam & mercium onere pœnè pressam & submersam in portum suburbanum jam appulsam fortè conspicatus, cognito ex pueri ipsi apparentis indicio, esse hanc navem Theodoræ uxoris suæ: graviter commotus, primùm navem cum mercibus (iis tamen quæ privatorum essent, exceptis & primùm exportatis,) statim Græco igni subjecto incendi mandavit & continuò illa ad se vocata generoso ore: Non te pudet, inquit, Theodora, quos Deus orbis Christiani Principes fecit, Te nos canpones & portitores facere conari? An ignoras mercaturam omnemque ejus quæstum privatis deberi, quo se suosque tueantur; nos autem, qui vectigalia aliosq; Imperii redditus magnos capimus; si & hos quæstus interceptiamus, fore ut quo se alant Cives nostri vix quidquam habeant reliqui,

odio

DE IMP. FL. JUSTINIANO.

odioq; nos gravi persequantur? Quinta omnes ferè superavit, Imp. Cōstan-
tini V. filia. Ea enim aliquamdiu cum sorore Zoe, eaque mortua Imperio
Romano sola præsuit. Noluit enim maritum sibi adungere, ut sola domi-
naretur, teste Zonara. Sexta & Septima omnium nequissima & postrema
sunt duæ Theodoræ, mater & filia, quarum flagitia Luitprandus earum æ-
qualis diaconus Ticinensis cum 605. ab hinc annis Francofurti exularet,
memoriæ prodidit *lib. 2. cap. 13.* Theodora, inquit, Scortum impudens &c.
Romanæ civitatis, quod dictu etiam fœdissimum est, non inviriliter monar-
chiam obtinebat, quæ duas habuit natas, Maroziam atque Theodoram, si-
bi non solum coæquales, verum etiam Veneris &c. Omitto reliqua ut tur-
piora & à proposito aliena. Octavam quoque prætermittere melius est, li-
cet claram, sed privatam, Theodoram Alexandrinā de qua Callistus, quem-
admodum ea, imperante Justino, veste cum vita, quàm turpe antè Alexan-
driæ egerat, in virilem mutata, in monasterium se ibi receperit, multosque
annos sexum ementita, quod reliquum erat vite ut monachus in eo piè cō-
sumperit, copiosè explicat *lib. 17. cap. 5.* Sed his Theodoris dimissis ad no-
stram redeamus: cujus & in gratiam Imperator patriam ejus in Cypro sitam
non minori splendore quàm suam exornavit, atque Justinianam Secundam
appellavit, teste Nicephoro *lib. 16.* Ejus tamen & prudentiam celebrat Pro-
copius *lib. 1. De bello Pers.* Forma autem tam præstanti idem fuisse scribit,
nullus ut pictor eam pro dignitate imitari & exprimere posset, *lib. 1. De æ-
dific. Justiniani.* Diem tandem illa suum obiit anno 22. Imperii Justiniani,
teste eod. Procopio *lib. 2. Belli Pers.* extremo & *lib. 3. Belli Gothici.* Filiam ex ea
habuit Imp. cujus meminit idem scriptor *lib. 2. Belli Vandal.* Sed ea quoque an-
te Patrem decessisse videtur, hunc enim Principem nullis relictis liberis mor-
tuum fuisse, scribit Niceph. *lib. 17.* Justinum tamen Secundum adoptasse vi-
detur, à quo apud Corippum sæpe pater usurpatur.

Jam verò Justinianus, ut ad eum redeat oratio, habitu & statura corporis
fuit paulò supra mediocrem, colore subrufo oculis cæcis & lubricis, καὶ
τὸ κεφάλαιον πρὸς κόμης καὶ μικρὸν ἐπιωρόμενον. Talem enim eum descri-
bit Cedrinus. Animi virtutes & mores etsi ex rebus gestis, quas mox expone-
mus, optimè intelligentur, non tamen ab re erit summatim hîc de iis men-
tionem facere. Nam tametsi quidam eum planè ἀγαράματον fuisse scribunt:
Tamen calumnia refelli facile potest. Prudentiam ejus plerique laudant. E-
rat, inquit Procopius *lib. 5. belli Vandal.* cum in reperiendo & investigando
ingeniosus, tum ad ea quæ semel decreverat, perpetranda impiger. Fortitudi-
nem & magnitudinem animi in re militari gravissima bella præclarè tam i-
pso duce quàm ejus auspiciis gesta, declarât. Omitto multa alia magni & he-
roici animi opera toto orbe Rom. ab eo perfecta. Erat ille quidem ad pacem
proclivior, (quæ vel iniqua bella melior est) adèd ut interdum ignavus ac
timidus audiret, quia vel injuriam sæpè dissimularet, vel ferociæ vulgi aut
Barba-

Barbarorum non statim occurreret: Verum illi ipsi, qui ejus timiditatem & cunctationem accusaverant, eventum alium quam putarunt experti, tandem sapientiâ & ingenium Imperatoris prædicabant, quod Agathius Rhetor commemorat lib. 5. extremo. Scilicet Justinianus, ut & olim Q. Fabius, docuit; Bono Imperatori fortunam haud magni esse momenti; Rationem mentemque tam in bello quam pace dominari.

Magna est Principis virtus, facilitas in adeundo, & celeritas in conficiendo. Eam virtutem in M. Cicerone Plutarchus, Cicero ipse in Pompejo. Suetonius in Imp. Octaviano, Horatius in Mæcenate, in Trajano Plinius, alij in aliis prædicant. Hac autem virtute excelluisse Justinianum, Zonaras lib. 3. testatur. Omnes, inquit, sua ipsi desideria & querelas ad eum deferabant: viri, feminae, pueri, senes: quos interdum & ipse sublevare atque confirmare solebat majestatis ac purpuræ splendore velut præstrictos & attonitos. Nullius aut humilitas aut inopia non modò tribunali, sed ne domo quidem excludebatur.

Jam Religionis ejus & eximiae in Deum pietatis multa extant & illustra argumenta, quæ post adferentur. Unum hic breviter exponam. Solitum eum scribit Procop. 3. *bel. Goth.* cum libros sacros ipsum pervolvere, tum de rebus & controversiis Ecclesiasticis cum Episcopis & Presbyteris studiose conferre in multam usque noctem. Scribit quoque Procopius lib. 1. *weir xhstianw tē lēxniāw*, consuevisse hunc Principem aliquot dierum hebdomadas ante Resurrectionem totum se jejuniis panem conficere. Duos, inquit, dies cibo se plane temperabat: Reliquos vino, pane, aliisque cibariis se abstinens herbis tantum sale & aceto maceratis vescabatur. Aqua erat potus. Cubitum non nisi serò cōcedebat: manè summo, ut de lectulo surrexerat, Reipub. totum diem partemque noctis tribuebat. Hæc ille.

Atque hæc ferè sunt, Auditores, quæ privata & domestica diximus. Publica autem, quod alterum est caput Præfationis nostræ, si pro dignitate explicare velim, dies me deficiat. Quare à vobis peto, ut me summatim ea explicantem & rerum vestigia summa sequentem, ut cum Poëta loquar, benignè, ut adhuc, audiat. Erit enim hoc Caput velut trimembre: Primum ut membrum sit de rebus Sacris: Alterum de rebus Civilibus: Tertium de bellis & re militari. Meminisse autem oportet, Imperium Rom. duobus velut limitibus tum fuisse determinatum. Orientis & Occidentis: Cujus rei hodieque index est Aquila biceps, Imperii insigne. Et Occidens quidem totus ferè tum amissus tenebatur à Germanis majoribus nostris. Africam namque Vandali jam pridem à se occupatam; Italiam Gothi, (qui tamen non Germani, sed Scythæ fuisse mihi videntur, olim Getæ dicti teste Jornande Gotho) Hispaniam partim cum Gothis Suevi & Vandali; Galliam & Germaniā Secundam (nunc Inferā vocant) Franci (Germanica, inquit Procopius, natio)

K k k k

Vir.

Vindeliciam & Germaniam primam Alamani & Burgundiones, Britannia Saxones, Angli possidebant. Orientis verò fines à Persis Slavis Hunis, Langobardis infestabantur. Rerum autē sacrarum non minor erat perturbatio & calamitas. Orientem hæresis potissimum Eutychiana & Nestoriana; Occidentem Arriana, ea enim lues Gothos & Vandalos infecerat miserandum in modum dilacerabat. Legem deniq; & rerū Civilium tanta erat confusio & pœnè infinitas, ut Jus Romanum nullius humanæ naturæ capacitate (sic enim Imp. ipse loquitur) concluderetur.

Huic igitur Religionis & Legum, totius deniq; Imperii & Reipub. perturbationi atq; vastitati emendandæ Deus tandem Principem hunc eo tempore excitavit, ut olim Octavium, & postea nuper Constantinum. Hi enim tres Principes ex veteribus Imperatoribus clariss. & summi meritò & jure haberi debent. Primus unius Imperium Romanum constituit, quo Principe nasci voluit Christus D. N. Alter id planè Christianum effecit. Tertius collapsum penè in integrum restituit: Quem & ipse Procopius, gravis ea tēpestate scriptor à Deo scribit ad Imperii dignitatem productum, Reipub. & Ecclesiæ instaurandæ.

His breviter præmunitis, videamus primùm quæ nondum Imperator; Deinde quæ Imperator gesserit: ut etiam temporum quodammodo ordinem sequamur. Non enim privatus, semel in magnum vitæ periculum venit cū avunculo Justino, multisq; aliis claris viris, perduellionis ad Imp. Anastasium delatus. Sed cū reliquos necasset Anastasius graviter excruciatos: Justinianus cum avunculo divinitus, ut Cedrinus ait, conservatus fuit. Anastasio successit avunculus Justiniani Justinus: cujus Magister militum Vitalianus, cū ob tyrannidem & Imperium adfectatum, 17. vulneribus acceptis in ipso Palatio occisus esset, ejus in locum Justinianus Magister militum designatus fuit, anno Imperij Justini altero, teste & Marcellino in Chronico & Zonara lib. 3. Quo anno contra Persas cum exercitu profectus benè regessit: quam rem disertè commemorat lib. 1. Belli Persici. Postero anno Cōsulatum gessit, quem Consulatum Marcellinus Comes celeberrimum vocat in Chronico: Famossimum, inquit, hunc consulatum Justinianus præ consulibus omnium Orientalium utilitatibus edidit. Nam 283. solidorum HS. libera consulum locus mendosus mihi videtur, ut & illud utilitatibus) profecta munificentia, in populum inq; spectacula sive spectaculorum machinam distributa sunt. 20. Leones; 30. Pardos, exceptis aliis feris, in amphitheatro simul exhibuit &c. Factus est postea & Patricius, cujus tū Marcellinus Comes, & ipse Illyrius, cancellos agebat, ut ait Cassiodorus lib. 2. *Divin. instr.* Proceres autem, cū precibus ab Imp. Justino obtinere non possent, ut Justinianum Imperii consortem efficeret (Justinus enim id illis petentibus, arrepto paludamento non incitè: *Vobis ipsis, inquit, in vos esse debeat, hac purpura non amicis junioem*) eum Nobilissimum (quæ Nobilissi-

ma-

matus dignitas filiorū Imperatoris erat propria) ipsi designarunt. Quorā decretum Imperator suis ipse literis comprobavit. Omnia tamen Justinianus licet nondum Imp. administrabat ad Kemp. pertinentia, quod Justinus partim natura ad Reipublicæ administrationem non satis esset aptus; partim senio confectus eam rerum molem sustinere non posset, ut Procopius ait *lib. 1. bell. Vand.* ubi de rege Vandalorum Hildericho, ejusque cum Justiniano amicitia, nondum Principe Idem & Niceph. adfert. *lib. 17.*

Tandem & morbo ex vulnere cruris correptus Justinus, cum videret cotidie eum ingravescere, Justinianum ipse coram Senatu, & Patriarcha Epiphanio ad se in Palatium vocatis, Augustum appellat, corona suis manibus capiti ejus impositā, Mavortio consule, Anno urbis 800 cclxxv. Christi 10xxvii. Kalendis Aprilibus lætis. & sacratiss. Resurrect. die. Atque ita ab avunculo purpura amictus, ac diademate sive corona potius (non enim diadematum ut olim; sed aureorum tumulus fuit, Proc.) ornatus, comitante universo Senatu & Patriarcha Epiphanio, ex Palatio in Circum processit. Ubi ab universo populo hauritis acclamationibus exceptis, & Imperator salutatus mox in Palatium incredibili cū gratulatione & comitatu ad avunculum redactus fuit. Justinianus mox & Theodoram suam Augustam appellavit, natus jam ipse annos 45. Auctores sunt Marcellinus Comes, Zonaras *lib. 3.* Evagr. *lib. 4. cap. 9.* Cedrinus & alii. Ab his simul imperantibus una tantum extat constitutio edita 10. Kal. Maij quæ est *l. ult. C. De off. Mag. offic. 14.* tantum menses ambo simul imperarūt. Eodem enim anno Kal. Augusti Imp. Justinus inter homines esse desit, Evagrio teste, *cod. cap. 9.*

Postero igitur anno, qui erat Christi 10xxviii. cum solus jam rerum potiretur, magno statim animo totum se dare cepit Imperio instaurando & emendando, quod domi hæreses, foris hostes infestabant. Atque ut de Religione & Ecclesia, quod hujus capitis primum velut membrum fecimus, primum agamus, hoc ipso anno Imp. Edictum promulgavit, quo Nestorianos & Eutychanos hæreticos esse decernit, eosque debitis pœnis addicit. Cui Edicto cum duo se opposerent Archiepiscopi, Constantinopolitanus Anthimus & Antiochenus Severus, jussu Imperatoris suis sedibus deturbati sunt, Evagrio *cap. 11.* & Zonara teste. Idem edictum alio deinde confirmavit, quinto post anno. Utrumque extat *lib. 1. tit. 1. l. 5. 6. & 7. Sub cod. tit.* Evagrius tamen *lib. 4. cap. 11.* unius tantum Edicti ab Justiniano tum editi adversus Severum & eos qui ejus sectam, hoc est, Eutychanam sequerentur, mentionem facit, quo & graves illis pœnas minatur.

Erat Justiniano difficilimum, hanc pestem & velut hydram interimere. Nam Chalcedonensem Synodum, quam contra Eutychem hujus Sectæ auctorem Imp. Marcianus primo Imperii sui anno coegerat, plerique Marciani successores, Aut apertè repudiarunt, (ut Basiliscus Tyrannus, de quo Evagrius *lib. 3.* Nicephor. *lib. 16.* contra quem extat & in *C. l. Decernimus*

Kkkk 2

De

De sacros. Eccles.) & Imp. Anastasius, (de quo Evagrius *lib. 3 cap. 34* Eum, inquit, quidam de diptychis sacris deleverunt, ut hostem Synodi, & Hierosolymæ etiam anathema ei dictum) Aut colluserunt occultè, ut Imp. Zeno (de quo idem ille scriptor *cap. 22*. Nunquam, inquit, huic Synodo placuit ad assensum; & notum est ejus Henoticon :) Aut frigide defenderunt, ut Leo.

Solus tandem Imp. Justinus eam acriter & verè defendit, eumque secutus Justinianus avunculum suum. Sed uxor Justiniani Theodora, cum Severum ipsum tuebatur, tùm omnes Eutychianos, ipsa quoque eadem heresi depravata: Et ut historicus ait, Neuter alteri cedebat. Princeps in Catholicis tuendis; Theodora in hæreticis. In controversiis enim de religione parentes & liberi idemque conjuges inter sese dissentire sæpè consueverunt, ut & Evagrius ait *lib. 4. cap. 10*. Confirmavit tamen Imperatorem in Catholica religione Agapetus Episcopus Romæ ab rege Gothorum legatus ad eum missus: quo instante, ut Anthimus Episcopus Constantinopolitanus hac heresi infectus removeretur. spem ei fecit Princeps, fore, ut reclamante licet uxore de eo removendo cum aliis Episcopis ageret.

Synodum autem (inquit Evagrius *lib. 4. cap. 37*.) Justinianus Constantinopolim induxit, anno Imperii sui 25, teste Cedrino. discordiæ ob Origenem in Palæstina primùm ortæ, & continuò Constantinopolim usque propagatæ, causa. In ea igitur Synodo primùm Origenem etiam post mortem (quod neque Chrysostomus, neque ejus æqualis Theotimus Scythiæ Episcopus celeberrimus, 150. annis ante concedere Theophilo & Epiphanio voluerunt teste Socrate *lib. 6. cap. 11. & 13*.) sive potius quædam ejus dogmata, quæ adfert Callistus *lib. 17. cap. 27. & 28*. Deinde eos omnes hæreticos, qui à quatuor prioribus Synodis Oecumenicis & à sancta Catholica Ecclesia condemnati sint: postremò & Theodorum Mopsuestiæ Episcopum (cujus tamen eximia laus extat apud Theodoricum *lib. 5. Hist. Eccles. cap. ult.*) & Theodori scriptum contra 12. capita Cyrilli, & Iba epistolam ad Marin. Persam, cōdemnarunt patres. c. l. v. ipso Imperatore Justiniano præsentē, & pia patrum Decreta, ut Zonaras ait, approbante. Sed de hac Synodo quæ nullos Canones edidit, ut Balsamon ait, videri poterit Evagrius illo *cap. 17*. Nicephor. *dicto cap. 27. & 28*. Anastasius, Paulus, alii.

Omitto *μεγικὴν*, ut Græci quidam loquuntur, sive provincialem Synodum, quam aliquot ante annis mense Majo Constantinopolim quoque indixit, anno imperii sui 10. Qua Synodo Anthimus Episcopus Constantinopolitanus, Severus quoque, Petrus, & Zoaras, ut Eutychiani & hostes Synodi Nicenæ, condemnati sunt: Anthimus etiam relegatus: de quo tamen in integrum restituendo aliquot post annis cum Episcopo Romæ Vigilio, sed frustra egit. In locum Anthimi susceptus fuit Menas ad quem extant hodieque Justiniani quædam Constitutiones. De hac autem Synodo videre licet Acta Concilii, & Zonaram *lib. 3.*

Justinianus

Instituit quoque Quaestores hæreseon, eosq; in provincias demisit teste Cedrimo. Sed cum horum impotentia & avaritia provinciales graviter onerarentur, eos tandem sustulit *Novel. 17 & Edit. 2.*

Id tamen lege diligenter cavet, *μόνος ὁ θεοδόσιος πολιτεύει*, ut ait Cedrinus: Nec cui Rempub. administrare liceret, nisi Orthodoxo; Eaque est *Novel. Constit. 109.* Sed jam ante Justinianum Imp. Leo, & Imp. Iustinus id veterat, *l. 9. probatorias. C. de div. offic. l. 20.* (quæ est Græca.) *C. de Episcop. audien. l. 12. & 18. C. De heret.* Quanquam jam ante Honorius, teste Zosimo *lib 5.* Constitutione omnibus non Christianis, magistratus, & maximè militares, interdixerat: quam tamen legem ob insignem Ducem suum Generidum hominè paganum, mox abrogavit. Verùm jurè Justiniano neq; paganis, neq; hæreticis magistratum capere; imò nec advocatis quidem esse licet *l. ult. C. De pof. ful.* Quare & Gilimeri Vandalorum Regi à Belisario in Africa capto atque Constantinopolim ad se adducto Iustinianus vitam quidè concessit, & possessionis in Galatia multas; Sed Patriciatus dignitatem, ut Arriano, eamque hæresem deserere nolenti, deferri noluit, ut ait Procopius *lib. 2. bell. Vandal.*

Diligentia igitur & veræ pietatis studio incredibili, Legibus denique & armis, id tandem Optimus Imperator perfecit, ut Concordia Ecclesiæ & Orthodoxa religio restitueretur, eaque Ecclesia, iussoribus pacata & præclaris legibus constituta traderetur: hæresibus, ex Italia quidem & Africa Arriana & Pelagiana planè, ex Oriente verò, Eutychiana & Nestoriana præne profligatis. has enim surditùs extirpare non potuit, tum altè eæ radices jam egerant ante hunc Principem, tam latè pullularant culpa priorum principum. Quare ipsum quoque Principem jam senem Aphthardocitæ Eutychianorum consanguinei tentarunt; & exorti tandem sunt Monothelitæ, & ipsi Eutychianorum quidam posteriores ac suboles, qui duas quidem naturas Christi post unionem, non tamen duas sed unam duntaxat voluntatem & actionem esse dicerent: quæ Secta brevi utrumq; orbem ita statim pervagata multosq; gregales, etiam summos Episcopos nacta fuit, ut Imp. Constantinus. III. ejusque filius Iustinianus. II. Synodo Constantinopolim, Christi ferè anno 680. indicta, vix eam pestem pellere potuerint. Omitto eos qui cum alioqui essent Catholici, de tribus capitibus Synodi Chalced. hac V. Synodo abrogatis controversiam Imperante jam Justiniano moverunt, tam in Oriente, quam Aquileiæ & in Occidente.

Habuit autem adjutores Imp. in rebus Ecclesiasticis constituendis cum Quaestores suos & Senatores aliquot, tum in primis Episcopos sanctissimos, Romæ veteris, Iohannem Rusticum, à Græcis dictum Agapetum quem Zonaras *ἰδὼν θεοτόκον* vocat, virum divinum Novæ, Menam, & Euthychium virum pleclare doctum, ut ait Evagrius, Antiochum Anastasium, Theodorum Casariensem, ut alios omittam.

Neque verò satis fuit huic principi Ecclesiam & religionem rectè inter suos cōstituere: sed eam quoq; inter barbaros propagavit. Hujus enim principis partim humanitate, partim donis & muneribus, studio deniq; & cura factum, Deo semper prælucente, ut & Scythæ ad Tanain, & Abasgi in Colchide & Heruli ad Danubium, & ex Indis Auxum itæ, quibus & munera & Episcopos mittebat, Christianam religionem sint amplexi: De quibus Evagrius *lib. 4. cap. 19. 21. & 22.* & Nicephorus *lib. 17. cap. 32.* Procopium *lib. 2.* Bell. Goth. &c. auctorem secuti.

Omitto innumerabiles Ecclesias, Monasteria, Ptochotrophia, aliasq; id genus pias domus in omni terrarum orbe ab eo extructas: quas inter duæ Basilicæ eminebant, una Sophiæ, altera Apostolorum, instar Solis & Lunæ, ut Manassès ait, inter minora sidera. Constantius quidem Imp. Sophiæ ædem primus extruxit, eamque dedicavit. 5. Kalend. Maij, ipso X. & Juliano, III. Cons. anno Christi, 361. hoc est, anno inter impiam Ariminensem Synodum, de qua B. Hieronymus contra Lucifer. & mortem suam (obiit enim 3. Non. Octob. Tauro & Florentio Cons. teste Ammiano, *lib. 21.*) interjecto: Sed ea in motu plebis tota conflagravit, imperante Theodosio Minore: quod & Procop. indicat, & copiosè commemorat Sozomenus, Quare Imp. Justinianus novam à fundamentis aliam Sophiæ Ecclesiam ædificandam curavit, priore infinitis partib. splendidiorem. Scribit Cedrenus. ædem hanc à Justiniano cœptam instaurari anno altero imperij ejus. 23. die Febr. hora. 1. & perfectâ atque dedicatam fuisse anno xi. Glycas *lib. 4.* ait, xvi. anno denique perfectam fuisse. Forma ejus vetus describitur à Procopio *lib. 1. περὶ τῆς κτισμάτων.* Agathia. *lib. 5.* & Evagrio. Apostolorum quoque Ecclesiam Constantinus Magnus pulcerrimam condiderat, cujus forma & species describitur ab Eusebio, *lib. 4. De vita Constantini, cap. 59. & 60.* Sed eâ ita Justinianus sive potius Theodora instauravit, ut splendore & magnitudine priorem Constantinianam longè superarit, ut videtè est apud Procop. *cod. lib. 5.* Illa etiam nunc extat Constantinopoli, sed miserè deformata & quæ antea Sophiæ sive Sapientiæ Dei, id est, Christo D. N. nunc Furori, id est impio Mahumeto dedicata est. Quam exquisitè descripsit P. Gyllius *lib. 2. de Topogr. Constantinopol. cap. 3. & 4.* Apostolorum autem Martyrium, in quo cùm Apostolorum erant loculi, tùm Imperatorum & Archiepiscoporum sepulcra, planè dirutum est, ab alio, ni fallor, eversum Mahumeto, qui Constantinopolim annis ab hinc ferè 150. occupavit: de quo idem Gyllius *lib. 4. cap. 2.* Illud de æde Sophiæ observandum, in ea fuissè foros columnis suffultos, in quibus Imperatrix, dum sacrosanctæ mysteriorum celebrationi intererat, adsidere sit solita: ut ait Evagrius *lip. 4. cap. 30.* quem morem hodieq; tenent principes matronæ: Turcis quoq; usitatum in eadem æde Sophiæ, teste Gyllio, *cap. 4. lib. 2.* qui & demonstrat, corpus ac membra hujus ædis omnia ferè hodiè extare eadem, quæ olim; ornamenta tamen interiora ablata.

Hæc.

Hactenus de rebus Sacris & Ecclesiasticis, quod est primum hujus capituli membrum. Ex quo jam facile, ni fallor, erit intelligere, cum Ecclesiæ *ἡ ἐκκλησία* Justiniano imperante toto orbe diffusa, tum de ipso Principe, qualem in religione se gesserit. Erat (inquit Paulus *lib. 1. de Gestis Langob. ard.* Sic enim ejus hoc opus in manu sc. cod. dicitur) Erat igitur hic Princeps fide Catholicus, in operibus rectus, in judiciis justus: ideoque ei omnia concurrebāt in bonum.

Unus Evagrius, quem & alii recentiores Græci sequuntur, valdè in hunc Principem invehitur, cum aliis de causis, tum quod extrema ætate Edicto jam scripto nontamen divulgato eorum hæresin confirmarit, qui humanam Christi naturam omnis aut mutationis aut interitus expertem etiam ante Resurrectionem fuisse existimarint. Græcè Aphthardocita appellatur, quique & ipse ea denique infectus, aliis quoque imperare illam, atque contradicentes Episcopos, quorum tunc in Oriente doctissimus erat Anastasius Antiochinus, relegare conatus fuerit. Sed cum ipse testamento aliud cavisse videtur, quo & Eutychium ab exilio revocavit, tum piè & prudenter ab Nicephoro Callisto 800. post annis excusatur. Videtur quoque mihi Evagrius hæc ex virulento Procopii libro, quem *Ἀνέκδοτα* Græcè inscripsit, totumque in Justinianum & Theodoram jam mortuas edendum denique curavisse, ut in his conviciis non magna Evagrii fides habenda videatur. Verùm hac de re, atque adeò de Justiniani nostri fide ac religione in omnibus ferè nostri temporis controversiis spero fore, ut D. Doct. ALBERTI, HUNGERI, Inclitæ hujus Acad. Procancellarii & celeberrimi viri, luculenta, nuper hic habita Oratio, cum omnibus Antiquitatum Ecclesiasticarum, quarum ille præter solidam Theologiæ, & reconditarum litterarum ac Philosophiæ cognitionem singulari prudentia & humanitate conjunctam, est peritissimus, brevi communicetur.

Alterum est membrum de Rebus Civilibus: quarum tertium, atque adeò totius Reipublicæ cum nervi sint Leges, ex quibus ipsa quoque Reipublicæ descriptio facillè cognosci possit: Operæ pretium erit Nomothetiæ & Juris velut *σωµατοποιΐαν* Justinianam paulò diligentius explicare: Præsertim cum & in hoc genere Justinianus omnes omnium ætatum Principes ac Reges superasse videatur, & ea res ad munus nostrum maximè pertineat.

Ut autem rem paulò altius repetamus, Primus legum scriptor & antiquissimus fuit Moses: quod gravibus argumentis demonstrat Iosippus *lib. 2. contra Apionem*. Eas enim ille promulgavit anno à orbis 2453. ante natalem Christi 1495. Sequimur enim hac in re non temerè Scaligerum nostrum, *lib. 5. De Emendat. tempor.* Mosen vicini Ægyptii sunt secuti, & quadamtenus imitati, de quibus videre licet Diodorum *lib. 1.*

• Ab Ægyptis Solò Atticas leges sumpsit, easq; divulgavit regnante Romæ Tarquinio

Tarquinio Prisco teste Hieronymo in Chronico & Eusebio. Postea Decemviri Romæ, 150. ferè post Solonem annis ab urbe condita 302. & 303. Leges xii. tabulis comprehensas proposuerunt magnâ partem ex Atticis sumptas & expressas, quas Livius *lib. 3.* fontem omnis publici privatiq; juris; Tacitus 3. *Annali.*, finem æqui juris vocat. Habuerunt quidem & antea Romani leges Regias, quas & Papyrius singulare libro cõplexus fuit, à quo & jus Papirianum: cujus meminit Pomp. *l. 2. initio. D. de orig. jur.* Macrob. alij. Sed exactis Regibus omnes hæ Tribunicia de lege abrogatæ sunt, exceptis paucis de jure civili à Servio rege latis, quas ferè in xii. postea Decemviri conjecerunt, qua de re Dionysius *lib. 4. & 10. & d. l. 2.* Pomponius. Fuit autem hoc juris Romani corpus (Sic enim id Livius *lib. 3.* appellat) perexiguum. Libellum enim vocat Cicero *lib. 1. De Orat.* Fremât omnes, licet dicam (inquit) quod sentio, Bibliothecas, mehercule omnium philosophorum unus mihi videtur xii. tabul. libellus, si quis legum fontes & capita viderit, & auctoritatis pondere, & utilitatis ubertate superare.

Sed tanta legum accessio facta est annis cccc. ut Livius immensum aliarum super alias acervatarum legum cumulum vocet. Quare & C. Cæsar jus civile ad certum modum redigere atque ex immensâ diffusaq; legû copia optima quæq; & necessaria in paucissimos conferre libros destinavit, ut verbis Suetonii utar. Talia, inquit, agentem atq; meditantem mors prævenit. Tandem Imp. Hadrianus opera Salvij Juliani Jurisconsulti alium de jure librum divulgavit: sed nec eum permagnum, & in quo Prætoria tantum Edicta composita fuerint, ut videre licet *l. 2. C. de veteri jure enucleando*, & *in l. penult. C. De conditione indebiti*. Collegerant postea Constitutiones Principum duo Jurisconsulti, imperante Diocletiano, Gregorius, & Hermogenes, sed sua sponte, nullo, ni fallor, principis mandato vel publica auctoritate: easq; in duos Codices, Hermogenes in suum (qui Hermogenianus) Diocletiani tantum & Maximiani, qui duo Principes unâ præfuerunt orbi Romano; Gregorius (à quo Codex Gregorianus usurpatur) cum horum, tum priorum omnium, ab Hadriano exordio facto, Constitutiones, summa arte atq; industria contulerunt. Hos subsequutus doctissimus Princeps Theodosius Minor, Constitutiones eorum Principum, qui Diocletianum & Maximianum ad suum usq; ætatem sunt consecuti, Constantini & posterorum, uno volumine est complexus, centum & xx. ferè post annis, editus enim est Codex hic Theodosianus, Theodosio Secundo xii. & Valentiniano Tertio ii. Cos. quod ex *l. 1. C. Th. De Respons. Prud. & Nov. 1. & 2.* Theodosii perspicuè intelligitur.

Et si autem præclara hæc fuerunt opera, quibus & leges à Decemviris latæ, & Edicta Prætorum & Constitutiones principum comprehensæ atq; descriptæ erant: maxima tamen pars Juris in prudentum responsis & Scripturis posita & per innumerabiles libros vulgò vix notos sparsa, ad integrum
Juris

Juris Corpus perficiendum deerat. Præterea, in tribus illis Codicibus multa sæpe iterata, multa inter se pignantia, multa denique usu vel legibus posterioribus abrogata continebantur. Deerant quoque Novellæ Constitutiones Theodosij Minoris aliorumque subsequentiū Principum.

Quare Imp. Justinianus, qui sciret, Rempub. non magis sine bonis legibus, quam corpus sine mente & animo temperari atque constare posse: Statim initio Imperij sui heroico animo, omnes priorum Constitutiones ab Hadriano usque repetitas, unâ cum suis ad id usque tempus editis, in unum Codicem componendas suscepit: easque opera præstantium aliquot virorum, ex tribus illis prioribus Codicibus magnam partem excerptas, in unum volumen contulit, refecatis tamen inutilibus & supervacaneis. In quo Codice componendo annustantùm consumptus fuit, altero enim anno Imperij sui, Idib. Februarijs, eum Justinianus componendum; postero anno, quo Decruserat Consul, Idibus April jam compositum, edendum curavit & *Iustinianum Codicem* appellavit l. 1. & 2. C. *initio*. Sic enim ipse Imperator eum vocat Nov. 66. & Paulus lib. 1. de gest. Langobard. cap. 17. Idemque volumen (inquit) *Codicem Iustinianum appellari præcipit*: non, ut plerique hodie, Iustinianeum.

Confecto jam Codice, majus longè opus restabat, de Prudentū Responsis componendis, & Codici Constitutionum ita accommodandis, ut nulla in illis jura obsoleta aut pignantia relinquerentur: Et ita componendis, ut uno volumine. Erant enim innumerabiles illorum libri, iique ad recuperandum ea ætate difficiles. Multa in illis erat obscuritas, partim ob scribendi rationem (Legum enim & formularum verba certa, & sollemnia sæpè Notis exarari solent, teste & Manilio Poëta: quarum interpretatio Notarum quàm sit difficilis, & non cuivis obvia, cum ipse Imp. l. 1. & 2. C. de vet. jur. enucl. indicat, vetans suos libros Notis scribi, tùm hac ætate viri docti, multis ill. emendandis demonstrarunt:) partim ob verborum & rerum antiquitatem ac difficultatem: plurima in ijs inter se pignantia, & inter ipsos prudentes controversa: multa sæpè non modò à diversis Juriconsultis, sed etiam ab eodem iterata, multa quoque jam obsoleta ad subtilitatem formularum & sollemnium pertinentia.

Hic tamen aliusque id genus gravissimis difficultatibus non deterritus, invocato numine divino, atque xvi. viris dignitate, usu, & Juris potissimum scientia præstantibus, Constantinopolim in Palatium suum evocatis, opus est aggressus: cui tamen operi universo Quæstorem suum Tribonianum virum acerrimi ingenij præfecit. Tanto autem in id studio hi Sedecim viri incubuerunt, ut triennio id perfecerint: atque ex bis mille Prudentum libris, quinquaginta tantùm Pandectarum sive Digestorum, tamquam Eclogas omnis humani Juris, enuclearint. Quæ Juris veteris compositio quum multas Imperatori novas Constitutiones exprimeret, partim decidendis veterum

rum prudentum controversiis, partim Juri veteri interdum abrogando necessarias: Codicem quoque; mox emendandum illis dedit, easque Novellas in eum conjiciendas mandavit: Cum ut universa hac Nomothesia inter se congrueret, tum ut nihil ea vel obsoleti vel supervacanei, quantum posset, contineret. Eademque causa enim impulit, ut & Institutiones Juris alias (nam Gaii Juriscons. quæ adhuc in Musiis tum recitari fuerant solitæ, eisdem quibus alii Juriscons. libri vitii laborabant, ut in præfat. Instit. Imp. ipse ait, tamquam Catechesin tironum eodem tempore faciendas mandaret.

Pandectæ igitur mandato Imperatoris illis xvi. viris dato, Lampadio & Oreste Cos. anno Imperij ejus iv. extremo xvii. Kal. (sic puto legend., xviii.) Januar. cæptæ, anno Imperij ejus vi. ipso tertium consulè, xvi. Kal. Januar. perfectæ sunt & editæ. Institutiones eodem quoque anno edendas curavit, sed ut o mense ante. Codicem autè repetitæ lectionis anno proximo xvii. Kal. Decemb. ipso v. & Paulino Cos. promulgavit: Quæ perspicua sunt ex Constitutionibus ad Juris compositionem pertinentibus, ut l. i. & 2. C. De vet. jur. enucl. & præfationibus Pand. Cod. & Instit.

His tribus Juris libris, accessit & Quartus, quo 172. Novellæ Constitutiones continentur, ab Imp. Justiniano paulatim editæ & in unum Codicem ab nescio quo conjectæ Sed hoc quarto libro Justinianus omnem & suam & veterem Nomothesium ita interpolavit atque multis in locis abrogavit, ut & olim Imp. Leo Philosophus Justinianum hoc nomine reprehendat in præfat. suarum Novellarum, & mores nostri sæpè huic libro adversentur, eumque velut tacitè multis in rebus abrogent: nec ignotæ sunt multorum optiones aut vota doctis, hominum de hoc libro.

Non est jam nostri Instituti, hujus Corporis Juris Justiniani aut laudes & utilitates explicare, aut reprehensionibus multorum non modò Græmicorum & Criticorum quorundam, sed etiam interpretum Juris recentiorum occurrere. Sunt enim & hac nostra, & fuerunt parentum nostrorum ætate, qui, cum in omni erudita scriptione tria potissimum spectentur, Oratio, Res, & Ordo sive Oeconomia: Priora quidem duo Pandectis Juris planè tribuant: tertiam verò Oeconomiam laudem prorsus negent, non veriti hos Confusionum potius libros, quàm Digestorum appellare, sed eos quam fallat ratio, alio in loco à nobis demonstrabitur. Illud nunc unum sine invidia & verè dicere possum, his iv. libris velut membris unius Corporis omne Jus, Sacrum, publicum, & privatum contineri, hoc est, ipsam Civilem scientiam, sive Politicam, eamque ex optimis Romanorum & Græcorum atque adeò Hebræorum, & tandem etiam Christianorum legibus & institutis descriptam: Quam Plato regalem scientiam & principum verè propriam; Aristoteles reginam ac principem artium humanarum, uterque gravis auctor, appellat.

Quare ut in hoc præclaro corpore nævi fortasse aliqui sint: Justiniano tamen

tamen, Conditori ejus, aeterna laus & gratia debetur: qui his mille annorum sapientiam, paulatim & hominum industria & Dei munere repertam totque annis vix collectam nobis conservavit, in unum non ita magnum Corpus conclusam. Ea certe hujus Imperium exceperunt tempora ut nisi uno ea volumine, eoque non magno, esset conclusa, cum ipsis veterum Jurisconsul scriptis tota ferè interiiisset: quibus temporibus in toto prae Occidente, non ex jure in unum confectum, ut Ennius ait, sed magis ferro res repetere ceperunt: & Langobardi tandem suam Lombardam, Franci sua Capitularia: Gothi in Hispania suas Leges, quarum xii. libris his annis sunt editi: & in Africa Alcoranum Saraceni promulgarunt.

Solus ferè Oriens, & pars aliqua Italiae jus Romanum & Justinianum retinuit. Quamvis & in Oriente tandem ea denuò Legū, totiusq; Reip. confusio esse cepit, ut novam earum *ἀνακαταργήσιν* Imp. Basilus, ejusque filius Imp. Leo Philolophus, & nepos Constantinus Porphyrogeneta, susceperint, trecentis post Justinianum annis. Basilus namque primū *περὶ ἁλφον*, quasi Manuale & Compendium quoddam juris, in ix. Titulos descriptum fieri mandavit. Deinde patrem consecutus filius Leo vi. novam universi Juris compositionem, exemplo Justiniani aggressus est. Causas ipse consilii sui exponit in praefatio Novellis suis adjecto, easdem ferè quas Imp. Justinianus attulit in l. 1. c. 2. *De vet. jur. enucl.* Legum scilicet Justinianarū multarum & *ἀρχαίων* live non usum, & inter se repugnantiam: ortam partim ex Novellis tam ipsius Justiniani, quàm posteriorum principum partim ex tempore & moribus variis live usu, qui a Livio lib. 45. legum corrector eleganter dicitur.

Novum igitur Corpus Juris sub annum ferè Christi 890. Leo condidit, sed Græco sermone, idque *Ἐγκύκλιον τῶν βασιλικῶν* à librorum lx. in quos velut mēbra tributum erat, numero appellavit. Postea autem id Basilicōn nomine appellari ceptum est, quasi Imperialium Constitutionum. Edidit & Novellas aliquot Leo: quæ non ita pridem ex insigni Fuggerina Bibliotheca prolatae xlii. typis descriptæ sunt. Ipsos autem Basilicōn libros primus, ni fallor, Vigilius Zuichemus potentissimi Regis Philippi in Belgica aliquando Quæstor integerrimus (vulgò, Secreti Consilii Præsidem vocant) idemque olim hujus Academiæ Antecessor clarissimus à Venetis in Germaniam attulit, sed quinque duntaxat liberos, quos meo nuper rogatu Joach. Hopperus eximius Jurisconsultus, à Vigilio sibi donatos Jac. Cujacio Jurisconsul. doctissimo utēdos misit: Quem ipsum accepi totum jam Corpus Basilicōn nactum esse, cum Scholiis Græcorum Interpretum. Photius quoque, primò Senator Urbis, postea Archiepiscopus, eadem ætate Græcorum longè doctissimus, Nomocanonem edidit: quo libro Jus Sacrum ex legibus priorum Principum, tum ex Synodorum potissimum Canonibus breviter & eruditè fuit complexus, nuper typis descripto, idemq; Latinè cū Balsamonis

in eum Scholiis reddito. Hoc autem Corpus Juris à Leone conditum, & à filio ejus Constantino Porphyrogeneta paululum emendatum (quā Theodorus Balsamon ultimam $\tau\omicron\upsilon\mu\omega\nu\alpha\iota\upsilon\alpha\chi\alpha\theta\alpha\sigma\iota\nu$ vocat) in Oriente diutissime obtinuit: quamvis Novellæ Leonis, quod in Observat. demonstrat Cujacius numquam ulu receptæ fuerint.

Extiterunt postea & alii in Oriente, qui Nomocanona (nam & ita Balsamon appellat) componerent; sed non eadem arte & prudentia, qua Photius, quo doctiorem postea Græcia non habuit. Idem quoque in Occidente tandem Decretis suis conati sunt Burchardus & Ivo Episcopi, hic Carnutensis, ille Borbetomagensis, & ultimus Gratianus monachus, Juris ut tunc ferebant tempora, non imperitus: Quibus nuper accessit opus D. J. O. H. BAPTISTÆ FICLERI, Nobiliss. & eruditiss. IC. &c. quo totum ille Jus Sacrum ex ipsis Constitutionib. & legibus nostris potissimum singulâ diligentia collectum huic nostræ ætati, qua omnia etiam antiquissima instituta in dubium vocantur & quasi pedibustrahuntur, magno judicio atq; solertia accommodavit.

Tandem & in Occidente Jus ipsū Justinianum in usum revocatum fuit, immortalī Imp. Lotharii III. beneficio, annis ab hinc 450. Sed quā male id hos annos ferè quadringentos, ob tempora potissimum, à multis acceptum: & ad parentum usque nostrorum ætatem miseris modis tractatum fuerit, aliq; id genus Reip. vulnera refricare: aut etiam deplorare, nō est nostri instituti aut hujus loci.

Ad Justinianum enim redeundum, à quo longiùs jã aberravimus, quā fortassis oportuit. Is in hoc magno & præclaro opere Politico conficiendo eum alios ministros habuit, viros doctrina, usu, fide, ac dignitate præstantes: tū eorum velut ducem ac principem, omnium ejus ætatis Juriscōsultorum doctissimum virum Tribonianum: de quo non erit alienum ea breviter hic commemorare, quæ ex veterum de eo scriptis sanè perpaucis haberi possint.

Tribunianus igitur Macedoniani filius, ut est in Suida, natione fuit Pamphilus: Primū Advocatorum in numero: Postea constantinopoli Magister Officiorum (cui ferè Præfectus aulæ hodie responderet) designatus fuit: eoq; munere, cum fungeretur Justiniano II. Cof. in Codice primæ editionis componendo operam quoq; suam Imperatori præstitit, ut videre est in 1. & 2. *præfat. Cod.* Postero anno, Lampadio & Oreste Cof. Quæstor sacri Palatii in locum Thomæ subrogatus fuit *l. 1. C. de vet. jur. enucl.* & Procop. *lib. 1. bell. Pers.* cujus Quæsturæ munus ab Imp. Constantino Magno, ut putat Zosimus, institutum, idem planè est quod hodie Cancellarii, ut intelligere licet ex Cassiodoro *lib. 1. Var.* Nam & Nicetas 17. Annali, sua jam ætate Cancellarium dictum scribit: post occupatam scilicet à Francis & Latinis Constantinopolim, retento ibi hoc nomine, & primo Quæstoris, alteroq;

toq; Logotheta (eo enim posteriores Græci fuerant usi) omisso. Procopius
 ὑπαρχὸς græcè vocat, quod potius Adlesorem sonat: quod parhedri munus
 ipse apud Belisarium sustinebat: Eo ipso igitur anno Imp. Tribunianū Quæ-
 storem suum Compositioni pandectarum præfecit. l. 1. c. de vet. jur. enucl.
 quæ Quæstori Tribuniano est inscripta. Ad tuæ sinceritatis (inquit Imp.)
 optimum respeximus ministerium, ubiq; primum hoc opus commisimus,
 ingenii tui documentis ex Codicis nostri ordinatione acceptis: & iussimus,
 quos probares tam ex facundissimis Antecessoribus, quàm ex viris diser-
 tissimis togatis fori amplissimæ Sedis ad sociandum laborem eligere. His
 itaque collectis & in palatium nostrum introductis, nobisque tuo testimo-
 nio placitis totam rem faciendam permisimus: ita tamen ut tui vigilantissi-
 mi animi gubernatione res omnis celebretur &c. Consulari quoq; dignita-
 te ornatus fuit, sed codicillari tantùm, ni fallor, ut & Naris de quo infra, nā
 l. 2. c. de vet. jur. enucl. quæ tribus post annis est edita, Tribunianus dici-
 tur Exconsule, ut & §. cumque proæm. Institur. Tertio deinde post anno Ju-
 stiniano III. col. magno in urbe excitato motu, de quo infr. Imp. populi
 placandi causa Tribunianum Quæstura & Johannem præfectura pratorii,
 abdicare iussit licet invitus; & Tribuniano Basilidem suffecit. Procopius lib.
 1. Bell. pers. odium populi in Tribunianum ex avaritia ortum scribit. Mori-
 bus enim & ingenio licet lentissimo, quæstum tamen ex legibus justū, ut jo-
 catur Rhetor ille, sectabatur, multasq; leges in rem suam scribere & variā-
 re consueverat. Præfectus autem Johānes totus erat improbus multisq; vi-
 tiis coopertus. Non longo igitur post tempore, Tribuniano magistratus hic
 iterum mandatus fuit: si Procopium hic rectè vertit interpres. nam ut du-
 bitem de Quæstura ei restituta, facit ipse Imp. qui Magistratum Officiorum
 hoc ipso anno Tribunianum vocat, quo & Exquæstore in iis ll. ut potius
 Quæstura abdicatus, videatur factus non iterum Quæstor, sed iterum Magi-
 ster Officiorum. Eoq; magistratu aliquādiu gesto, postea privatus vixit, ne-
 mini ingratus, (ut ait Procop.) propter insignem humanitatem ac doctri-
 nam singularem: morbo tandem senex consumptus. Huic viro Imperator
 ipse has virtutes tribuit, Juris eximiam cognitionem, eloquentiā, fidem, ac
 diligentiam in suo munere. Procopius scribit omnium cognitione scientia-
 rum nulli fuisse secundum, moribus optimis & suavissimis quibus rebus
 τὸ τῆς φιλοσοφηματίας νόσημα facilè obscurarit. Sed in Suida multum eum ma-
 ledicta continentur, quæ prætermitto, ut auctoris incerti, & partim perspi-
 cūè falsa. Dicitur enim in Suida, fuisse paganus, & à religione Christiana a-
 lienissimus: cū tot præclaras leges de Christiana religione planè Catholicas
 illo, ut Quæstore, dictante Imp. Justinianus divulgavit: & Magistratum nisi
 Christiano capere nullum tum licuerit. Non sum nescius quædam paganis
 mi vestigia in pandectis relicta, ut l. 9. sacra. §. 1. in verb. Et solent. D. de
 her. divis. & l. pen. §. 1. verb. priusquam aqua & igni acciperetur. D. de
 LIII 3 don.

don. int. vir. & ux. & alibi fortasse nonnulla: Sed ea, ut & multa juris veteris vestigia, idemq; leges quasdam forte an inter se pugnantes, aut supervacaneas, & si qua alia sint peccata, non uni Tribuniano exprobranda, sed illi ejusque collegis gravissimis condonanda potius videntur: qui maximum ac difficillimum opus tam brevi tempore perfecerint, jussu utiq; Principis, cujus hæc verba *l. 1. fin. C. de vet. jur. enucl.* adeos extant: Celerrimo fini tradere, &c. Nam & Poëta, *Magno operi fas est obrepere somnum:* & Imper. ipse: Si quid (inquit) in tanta legum compositioni, quæ ab immenso librorum numero collecta est, peccatum erit, imbecillitati humanæ naturaliter inest, hoc inscribatur: quia omnium habere memoriam, & penitus in nullo peccare, divinitatis magis quàm mortalitatis est, quod & à majoribus dictum est. Atque hæc de Tribuniano (Sic enim & in Procopio & in vet. ac manusc. Cod. dicitur; non Tribonianus, nisi in Suida: quamquam & in hoc semel est Tribonianus) atq; adeo de altero hujus capitis membro, quod ad pacis artes ac studia, in quibus Legum descriptio principem locum tenet, adferre volui.

Superest Tertium hujus capitis membrum. De re militari & bellis a Justiniano gestis: quæ scriptores veteres aliquot libris, nos paucis versibus complectemur.

Tria autem magna bella gessit: Persicum, Vandalicum, & Gothicum, partim per se, partim per duces: Quorum duo ut clarissimi, Belisarius & Narlis (quibus tamen & Germanus sororis Justiniani F. accedere potest) ab omnibus scriptoribus celebrantur. Persici causa levis & exigua hæc à Procopio *lib. 1.* adfertur, quod Regi Persarum Imperator Anastasius mutuum pecuniam petenti negasset. Eo igitur imperante ceptum à Persa hoc bellum & ad suum usque Justinianus Imperium continuatum excipit. Quo æquo ferè Marte aliquamdiu gesto tandem Justinianus anno Imperij v i i. pacem cum Persis fecit, ipso tertium Consule. Vocant eam tam Græci quàm Latini scriptores Græconomine aperanton; Justinianus æternam, *l. 2. C. De vet. jur. enucl.* Erant tamen cx. anni à Chosroe Persarum rege, qui leges huic paci dixit, præfiniti, teste Procopio *lib. 1. bell. Pers.* Ille verò, ut erat inquieti, quod de eo ait Procop. ingenij, sexto statim post anno eam violavit, invidia rerum Justiniano contra Vandalos feliciter fluentium commotus. Scitum tamen est quod Chosroës ante, legatis ad Justinianum de victoria Africana gratulatum ei à se missis, partem ab eo spoliis loco petijt, quod ea non esset potitus, nisi pace ante cum Persis facta. Alterum igitur bellum Persicum, principio à Chosroë contra Syriam (quam omnem fœdè depopulatus, caput quoq; ejus Antiochiam, direptam totam, excepta majore Ecclesia, incendi) commotum, de quo Procop. *lib. 2.* Postea in Colchis & Lazis continuatum fuit, quod Agathius persecutus est *lib. 2. 3. & 4.* Quo in extremo scribit, pacem Chosroën à Justiniano tandem petijisse, non notato tempore. Videtur tamen ea pax sub annum ferè tricesimum imperij Justiniani inita.

non,

non, ut ante aperantos, sed in paucos aut certè nō ita multos annos. Justinus enim Minor, qui Justiniano in Imperio successit, cum à Chosroë argueretur rapta pacis, hoc nomine apud Evagrium *lib. 5. cap. 7* se excusat, quòd tempus paci præstitum jam effluerit. Paulus in *hist. Miscell.* ait, anno Imperij Justiniani VII. ruptam.

Hic ille est Chosroës regum Persarum clariss. & litteratorum amantissimus: ad quem & Simplicius, interpret Aristotelis notus, Damascus Simplicij familiaris & præceptor (cujus utinam vitæ Philosophorum sive historia Philosophica alicubi latens in lucem proferatur:) Isidorus Gazæus aliique Philosophi & viri docti, in quibus & Thraoille Medicorum Uranius, Tribuni Medici (huic quoque Chosroï familiaris & cari, de quo Suidas) valde dissimilis, in ipsam usque Persiam sunt profecti, teste Agathio *lib. 3*. Quorum opera Platonis & Aristotelis libros in Persicum sermonem convertierunt. Hic autem Rex maiore animi ob cladem à Justiniano fratre Justinii II. acceptam multis post annis extinctus est: lege memorabili ante mortem promulgata. **NES. QUIS REX PERSARVM IN POSTERVM ROMANIS BELLVM PRIOR FACIAT:** Cui legi si ejus aut filius Hormisdas, aut nepos Chosroës parvulus, diuturnius fortasse regnum Persarum esset: quod pro nepotibus hujus Chosroïois ademptum, & mox planè deletum fuit, annis ferè 70. à morte hujus Chosroïois. Primum enim Imp. Heraclius à Cosroë hujus nepote laceratus perfidem invalit & Turcis auxiliari-bus eam omnem populatus fuit. Deinde Saraceni sive Arabes, à quibus Imp. ille Syria excedere & Constantinopolim redire coactus fuit, regnum Persarum funditus excisum suæ ditioni, ut & Syriam unà cùm urbe Hierosolyma, subjunxerunt.

Hic igitur est regni Persici exitus sub extremum Heraclij imperium anno Christi ferè 630. Quod regnum olim Medi, postea Persæ, hisque superatis Græci, deinde Parthi, post hos denuò Persæ, his deletis Saraceni sive Arabes tenuerunt. Hodie qui ei regno præsumt, Persæ rursus usurpantur, sed Scythæ potius & Tartari esse videntur à posteris Tamerlanis. De hoc autè interitu regni Persarum, Chosroïois ejusque liberorum ac subolis universæ videre licet Evagrium *lib. 5. cap. 15. & 16*. Paulum *hist. Miscell. lib. 17. & 18*. Cedrinum in Heraclio.

Alterum bellum à Justiniano contra Vandalos susceptum fuit: Cujus causæ veræ quidè videntur hæc duxisse, Studium tam Catholicæ religionis, quàm Imperij Rom. instaurandi. Africam enim Vandali provinciam Imperij nullo jure occupatam anno jam 95. tenebant: ijq; ut Arriani omni suppliciorū genere (quæ Victor Episcopus Vticensis tribus libris complexus anno occupatæ à Vandalis Africæ se regelimo, memoriæ prodidit) Catholicos adiciebant. Unus Rex Hilderichus Justiniano nostro imperante, tam in suos quàm in Catholicos lenissimus fuit, magnamque cum Justiniano nondum.

nondum Imperatore amicitiam contraxit. Eum Gilimer regni cupidus, ut inerte, quiq; Africā Iustiniano prodere conetur, calumniatus apud Vandalos id efficit, ut Hilderichus ejusq; Praefectis, Amere & Evagene, abdicatis atque in custodiam datis, ipse Rex designaretur. Arrepta hac occasione Justinianus datis binis ad Gilimerem litteris humanissimis, quibus petit, prioribus ut Hilderichum amicum suum & verum ac iustum Gothorum Regem ejusq; praefectos suo quemque muneri Gilimer restituere: alteris, ut eos vel ad se Constantinopolim venire atq; secum vivere pateretur: cum nihil equi à Gilimere impetrasset, bellum adversus eum parat: causa Vandalis hac perscripta, ut pulso Tyranno Gilimere Hilderichum ipsis iustum Regem suum in regnum restituat. Epistola haec Principis apud Procop. extat *lib. 1. Bell. Vand.* Administrationem autem totius belli mandat Belisario, eo ipso tempore à Persis post pacem cum ijs pactam, in urbem reverso. Is igitur cum universa classe, cui prius Patriarcha Epiphanius benedixit, in ipso vere discedens Constantinopoli, felici & celeri cursu in Africam pervenit: In qua cum aliud nullum praeter Carthaginem, quam Salvius alteram Romā vocat, manu munitum esset oppidum, (Vandali enim occupata primum Africa, aliorum mœnia oppidorū omnium fuerant demoliti:) excensione facta continuò hostes adortus, levibusq; praeliis victor, tantum Vandalis terrorem iniecit, ut fugā ducibus eorum elapsis cum alia oppida, tūm Carthago ipsa caput ejus orbis, deditionem Belisario faceret. Ea sine sanguine potitus Gilimerem persequitur: quem mox ingenti praelio superavit apud Tricamarum: qui locus Carthagine aberat xii. millia passū, à quo loco Tricamaricum praelium hoc dictum fuit. Tempus praelij Procop. nominat supra medium Decembrem. Gilimer autem cum ex praelio ad Mauros in montem Papuam in extremis Numidiæ finibus situm evasisset: obsidionem ibi trimestrem summa cum inedia omniumq; rerum inopia perpeffus, tandem à Phara qui eum iussu Belisarij obsederat, persuasus, exacta jam hieme Belisario se dedit, Justiniano III. & Paulino Cos. Quem regem cum Belisarius ipse Imperatori adducere magis opere cuperet: omnibus rebus ad discessum celerimè paratis, & Africa Salomoni commissa, extremo verè navem conscendit, atque cum Rege Gilimere & Vandalis captivis, praedaque & manubiis eximij Constantinopolim salvus pervenit: ubi cum aliis honoribus ab Imp. adfectus, tūm consul ab eo designatus Triumphum veteri more egit, excepto quod pedes, non quadrigis; & Imperatorem usq; in Circo cum Theodora sedentem, ex ædibus suis processit. Sed hunc Belisarij triumphum ejus comes & consiliarius Procopius, ut & praelium ipsum *lib. 2.* atque adeo eorum hoc bellum Vandalicum duob. libris accuratè descripsit.

In hoc autem bello cum hæc observari possunt: Primum, quod à quadringentis ferè annis nullus Rex hostium: (Aurelianus enim de regina Zenobia triumphavit) quod à Duce & Magistro militum, & non à Principe: quod

quod Constantinopolim in triumphum (quem hunc primum eaurbs, nisi fallor, vidit) ductus fuerit. Alterum de manubijs & prada ingenti. Omnes enim thesauri & pecuniæ, omnia ornamenta, aurum, argentum, &c. quæ Vandali, & inprimis Genzerichus eorum Rex clariss. tot annos, ex omni Africa, Hispania, Italia, Sicilia, Roma ipsa, unum in locum congesserant, ea universa ad Justinianum à Belisario sunt relata. Tertium, quod tam celeriter intra tres ferè menses, omnis Africa 95. jam annos amissa fortissimi Ducis opera Justiniano & Imperio Rom. fuerit restituta. Quamvis enim Justinianus postea seditionib. militum, & Maurorum incursionib. reprimendis, totique Africæ, in qua 150. urbes partim novas excitavit, partim veteres refecit, constituendæ & ordinandæ (forma hæc extat in l. 1. & 2. C. De off. pref. pref. Afr. annos ferè v. i. i. consumpserit (itaq; & Procopius annum Imperij Justiniani septimum facit hujus belli primum; & Imperij xiv. facit bellum ultimum) ipse tamen Imperator anno hujus belli primo hanc victoriam tribuit, quo tertium fuit Consul, eum enim felicissimum suum consulatum vocat l. 2. §. ult. C. De vet. jur. enucl. ut in quo & Corpus juris perfectum atque editum, & Africa recuperata fuerit. Sed heu, incertæ mortaliū vices! Quam nihil hominis proprium ac perpetuum. Africa tot præclaris legibus, magistratib. urbibus, Ecclesijs, omnibus bonis artibus, quodq; caput est, religione Catholica, à summo hoc Principe ornata, Deoq; & Imperio Rom. restituta; vix c. annos hac felicitate uti potuit. Sexto enim Imperij Constantis Heraclij F. sive Christi 648 anno, Saraceni, Syria & Ægypto jam ante occupatis, in Africam incursione facta primò vectigalem eam sibi fecerunt: Mox eodem reversi Carthagine expugnata & solo æquata 80. Afrorum millia in servitutem secum in Ægyptum abduxerunt. Deniq; non ita multo post imperante Leōtio tertio Imperij anno, id est, Christi 677. iidem in Africam reversi, omnem occuparunt & 20. ferè post annis Hispaniam. Quarum rerum auctores habeo Paulum lib. 19. & 20. histor. Miscell. & lib. 6. De gesta Langob. cap. 4. & Zonaram lib. 5. Atque ita Africa omnibus his ornamentis, tam brevi tempore amissis, in Saracenorum & Maurorum ditionem pervenit, hodieq; ab ijs eorumque consanguineis Turcis, tenetur, qui, ut de Vandalis loquitur Justinianus, *animarum simul hostes sunt & corporum*. Nam animas quidem diversa, inquit, tormenta atque supplicia non ferentes, impuris Mahumeti dogmatis ad suam perfidiam transtulerunt; corpora verò liberis natalib. clara jugo barbarico subjugarunt: ipsas quoque Dei sacrosanctas Ecclesias suis perfidiis macularunt, aliquas etiam ex ijs stabula fecerunt l. 1. C. De off. pref. pref. Afr.

Illud quoq; observatione non indignum in hoc bello Vandalico mihi videtur, quod veteris ejus proverbij, Carthagine jam diu celebrati, *Gamma nuper Beta, Beta nunc Gamma persequitur*, sententia & exitus hoc demū bello ab omnibus intellectus fuerit, Prius enim Genzerichus Bonifacium, nunc

M m m m

Beli-

Belisarius Gilimerem persecutus est. Ita enim hoc proverbium Paulus in *hyst. Miscell.* alijque rectè explicant: perperam Cedrinus. Nam Genzerichus Vandalorum Rex in Africâ ex Hispania traducto exercitu, eam primus occupavit, anno Christi 427. Hierio & Ardaburio Cos. ut ait Prosuper in Chronico, ab comite Bonifacio viro fortissimo, incitato à Valentiniano III. ducibus, quem & ipse B. Augustinus epist. 70. ad eum scripta placare voluit: qui tamen paulò post reconciliatum cum Romanis Bonifacium non semel profligavit.

Postremo & Gilimeris epistula, obfessi inedito illo & abrupto monte Pa-pua, ad Pharam missa, observatu digna est: cujus extrema hæc erat clausula: *Vale mi Chara: & fac, quæso, ut citharam, panem ac spongiam his enim mihi opus ad me mittas.* Hæsitanti de hac clausula Phares, tabellarius, qui epistolam attulerat indicavit, *citharam* eum petere, qua calamitatē hanc suam morbo carmine (optimè enim fidibus norat) levare possit: *panem*, quem & videre cuperet & vesci, quò toto obsidionis ejus tempore nullum panem coctum viderat: *Spongiam* denique ad lacrimas effingendas, quibus jam alterum oculum graviter læsum haberet.

Reliquum jam est bellum Gothicum, ex tribus illis clarissimis postremū hoc loco nobis commemorandum. Cujus belli vera causā fuit ipsa Roma & Italia, quam vi & injuriā à Gothis occupatam (id namque in suis ad Francos datis litteris ipse Justinianus conqueritur, negantibus tamen Gothis, eamque à se Odoacri Herulo consentiente ac petente Zenone & jure belli sibi quesita dicentibus) Imperio Rom. vindicare Imperator velit ac debeat. Occasionem autem ei dedit perfidia Theodahati, & Gothorum crudelitas in Amalasuentham Theodorici illius summi Regis & Clariss. Principis filiam. Quam præclaram feminam, ejusq; liberos, Athalaricum, & Mathasuentham, in fidem ac tutelam susceperat. Athalarico igitur filio Rege Gothorū mortuo adolescente, mater Amalasuentha ab Theodahato, de quo & ipsa, & Justinianus benè fuerant promeriti, primū in insulam lacus Vulsiniensis relegata, deinde crudeliter ibidem occisa fuit. Quare Justinianus cognita graviter commotus, quasi Susceptorum suorum, ut loquitur Iordanes (ea enim ætate, ut & paulò superiore, Suscepti idem, qui veteribus Clientes.) mors ad suam quoq; injuriā redundaret: bellum continuò ante jam cogitatū contra Theodahatū & Gothos Belisario tū Consuli mandat. Is igitur primū in Siciliam appulsa classe, brevi in ditionem Principis eam redigit. Extremo enim consulatus sui die Syracusæ est ingressus. Postero anno constitutā jam Siciliā, in Italiam trajecit atq; Neapolim obsidere cœpit, ante amicè tentatā, ut cives sese ultro dederent Imperatori. Verū cū expostitis licet omnibus obsidionum & expugnationū malis permovere opidos non posset: tamen quā minima cum cæde, milite per aquæ ductum immisso, vicesimo denique obsidionis die eam obtinuit. Motis porro Romanis
versus

versus castris eam quoque; adjuvante Silverio Episcopo v. Idus Decembris anno Imperij Justiniani x. i. teste Evagrio, libro 4. cap. 18. recepit: clavesque urbis, ut ait Procop. *lib. 3. ad Imp.* Constantinopolim misit. Paucis ante diebus Vitiges, quem Gothi antea armigerum Theodahato abdicato regē designarant, Roma discesserat, Ravennam proficiscens nuptiarū causa: præmissis qui Theodahatū occiderent. Eo perpetrato, & Amalasuethæ filia, Theodorigi nepte Mathasuentha, auctoritatis causa uxore ducta invita; nuntius ei Ravennam adfertur, Romam à Belisario occupata exercitū in Hetruriam invalisse. Eo nuncio velut furore instinctus, correpta omni Gothorum copia Romam properat, eamque (ut Jornandes ait) 14. menses frustra obsidet. Pulsus igitur Roma, cum ad Ariminum eadem fortuna esset usus, Ravennā se contulit. Hic à Belisario ad extremas angustias reductus, tandem urbe dedita, cum uxore in manus Belisarij venit: à quo ipso mox Constantinopolim fuerunt ad Imperatorem abducti. Imperator pietate solita Vitigem Patriciatu dignitate ornavit: datis illi in Galatia amplis. possessionibus: ejusque intra biennium mortui viduam sororis suæ filio Gerinano collocavit. Jornandes eum vocat fratris Justiniani filium.

Interea Gothi alios sibi reges in locum Vitigis designant, primum Hildibaldum, deinde Araticum: his mox interfectis, Totilam, virum acrem & sollertem in remilitari, multisque virtutibus præditum. Hic igitur prælio initio cum ducibus Imperatoris commisso, victor, magna in captivōs humanitate usus, in Brutios Apuliam, & Calabriam duxit, quibus occupatis ad Neapolim obsidendam profectus est: qua mox ob rerum omnium inopiam dedita potius, continuo id egit, ut intercluso Romanis omni comiteatu, eos quoque ad deditionem compelleret. Ea autem Romæ tum fames grassari cepit, ut & urticis & oletis veluti cives cogèrentur, postquam nullos aut canes aut mures, nullam denique aliud animal, ne mortuum quidem, amplius reperirent. Erat inter cives unus, quinque liberorum pater, hunc illi, etiam parvuli, circumstant, & (ut assolet) prensando, patremque eisdem in clamando, panem flagitant. Tum ille dolore pressus ac dissimulato filijs subsequi se jussis, ut cibum mox accepturis, ubi ad pontem Tiberis pervenit, capite obvoluto, in aquam, miserrimis liberis inspectantibus desiluit.

Belisarius igitur contra Totilam & Gothos denuò in Italiam ab Imp. missus, cum plerique à Totila occupata recuperabat, tum id imprimis agebat, ut Romæ tam gravi & obsidione & fame pressæ statim succurreret. Verum cum manu & virib. non posset, propter exiguas copias, à consilio remedium reperit. Et insigni stratagemate, (quod accuratè Procop. *lib. 3. bel. Goth.* describit) benè jam cepto cum in eo iam res esset, urbem ut obsidione liberaret: temeritate & ambitione Isaacij, qui frater erat Narsis Armenij factum,

M m m m 2

ut

ut non modò omnis hic Bellisarij conatus planè irritus, sed ipse quoque mœrore contracta febris penè fuerit extinctus. Itaq; Romam Totilas nocte per portam Asinariam à proditoribus quibusdam apertam ingressus capit, xvi. Kal. Febr. Quam cum totam evertere, ob pacem sibi à Justiniano (eam enim millis hoc nomine Constantinopolim legatis petiverat) negatam, atque omnia opera solo aquare decrevisset, præsertim civibus majorem jam partem aut extinctis aut dilapsis, Belisarium eum præclaris literis, quas Procopius *lib. 3. bel. Goth.* adfert, ab hoc consilio deterruit: quarum hæc erat summa: Urbium ornamenta esse velut monumenta præstantium virorum: quæ qui delere velit, eum talem videri, qui nihil dignum ipse tam insignibus operibus ac monumentis gerat. Esse autem ea velut incentiva ad virtutem apud posteriores, quorum ante oculos hæc velut spectacula cotidie versentur. Deinde si tu, inquit, nos vincas, tuam urbem deleveris: Victo autem, ob Romam incolumem relictam, gratia apud Victorem, eaque non mediocris parat tibi erit. His litteris Totilas aliquotiens lectis, mutavit denique sententiam, spatium jam licet demolius tertiam fere mœnium partem, atque urbem totam jam direpta: aded ut Principes viri & fœminæ Romani, panem fores, inquit Procopius *lib. 3.* pulsando emendicarent: In quibus unam commemorat Rusticianam Symmachi junioris filiam Boetii uxorem, cujus & Sidonius ut eruditæ matronæ meminit *lib. 9. epist. 10.* Cæde tamen temperatum jussu Totilæ, nec violatæ fœminæ, quod & Neapoli Totilas præstitit. Ubi in ipsa obsidione à Calabro & Græco quodam interpellatus ob filiam ejus à milite Gotho violatam: habita prius ad proceres Gothos pro eo deprecantes, ut viro in bellis acri, luculenta oratione, iisque tandem adsentientibus, morte illum adfecit, bonæque ejus dari vitiatæ mādavit: fieri enim, inquit, non potest, ut is benè se gerat in prælio, qui alteri vim vel injuriam fecerit. Et mihi, inquit, tam is, qui delicto gravi debitam pœnam non irrogat, quam qui delinquit, in culpa esse videtur. Quod exempli tantum causa ex vet. scriptores commemorarum velim. Urbem autem paulò post Belisarius recuperat, eamq; muri tamen parte, quam Totilas diruerat, tumultuario opere pro re aliquantulum resecta, adversus ingentem Totilæ exercitum furentis, Romam sibi denuò tam citò ereptam, fortiter defendit, 14. penè menses, ut ait Jornandes. Soluta tandem obsidione, atque Totila, qui discedens, quod intra urbem non potuit, extra perpetravit, dejectis omnibus pontibus uno excepto Mulvio (ita enim hic pons à veteribus dictus: quamvis & Molvius, à quo vulg. hodie nomen *Ponte Mo- le* non abludit, in veteribus Cod. interdum reppererim) Belisarius magno studio mœnia & portas Urbis munire cœpit: atque opere eo perfecto, claves Urbis iterum Constantinopolim misit. Sub hiemem autem litteris Constantinopoli acceptis, ut in Calabriam ad copias ab Imp. submissas recipiendas eat: relicto in urbe præsidio in Siciliam se contulit. Inde Tarentum profectus

fectus, quo recentes illa copia se receperant, tempestate Crotonem est re-
 jectus. Ed igitur copia ab ipso vocata in Gothos inciderunt, & magna ex
 parte caesa sunt. Quo militum suorum casu deplorato, Belisarius in Sicilia
 se recepit. Inde Hydruntem reversus, uxorem suam deprecatum misit Con-
 stantinopolim ad Theodoram, militum & pecuniae causa. Sed Theodora pau-
 lo ante mortua, Antonina sollertis ingenij, ut Procopius appellat, femina,
 ipsum Imperatorem oravit, ut maritum ad se Constantinopolim revocaret.
 Quibus ejus precibus Imp. facile est adensus ob imminens Persicum bellum.
 Vix Belisarius discesserat, cum Gothi & Romam proditione recipiunt, &
 omnem ferè Italiam. Urbem autem Totilas mitior jam factus non evertere:
 sed ipse diligenter instaurare coepit, atq; Senatores qui alij aliò confugerant
 in urbem revocare. Quare nuntio gravi Constantinopolim perlato de toto
 ferè Occidente amisse, incredibili studio & sumptu Imperator Justinianus,
 quem & Episcopus Romanus Vigilius id oraverat, in Belisarii locum foro-
 ris suae filium Flavium Germanum præclarum ducem magno cum exercitu
 contra Gothos in Italiam statim ire jubet. Sed eo in itinere ingenti cum ex-
 ercitu ac Principis dolore extincto (erat enim hic ex tribus optimis Justi-
 niani ducibus unus, is qui Malasvetham duxerat, militibus carissimus, vir,
 inquit Procopius, ut fortis, ita Imperator egregius, qui & Africam Stoma ty-
 ranno celeriter victo & interfecto, pacatam reddiderat:) statim ejus in locum
 Narfis jussu Imp. suffectus iter ingreditur. Sed anno demum vertente, Salo-
 nis quod est caput Dalmatiae cum ingenti exercitu progressus, per Histriam
 & Venetiam à Francis occupatam ægrè Ravennam tandem pervenit. Ex eo
 loco properè motis castris Romam versus, Totilam ab urbe obviam ipsum
 profectum, ad Apeninum prope vicum Taginam deprehendit, non longè ab
 eo loco, in quo Camillus insignem de Gallis victoriam reportavit, ut is illa
 etiam ætate Busta Gallorum dictus fuerit, teste Procopio: Postridie de sum-
 ma rei pugnatum. Quid multa? Gothi caesi & fugati, perierunt in ipso præ-
 lio sex millia: & mox plurimi ex fuga retracti. ipse Totilas multis acceptis
 vulneribus, in fuga extinctus fuit. Narfis, inquit Procopius, re benè gesta
 lætior, omnem hanc victoriam Deo acceptam ferebat. Inde Romam ducit,
 & ex itinere Perusia, Spoletum, Narnia receptis ad Urbem accessit, qua brevi
 tempore expugnata, claves ad Imp. misit, anno imperij Justiniani xxi v.

Gothi nihilominus refeito exercitu & Teia rege designato, Cumas ver-
 sus, ubi ingentem thesaurum Totilas deposuerat, universi cõtendunt. Qua-
 re Narfis cognita ipse quoq; contractis copiis relicta Roma, celeriter eo du-
 cit Gothi igitur in montem compulsi, ne inedia ibi confecti in gloriæ more-
 rentur, uno omnes agmine, phalange tumultuariè facta, & equis omnibus
 dimissis in Romanos erumpunt: qui ut in re trepida celeriter quoq; conglo-
 bati, remotis item equis fortiter hostem excipiunt.

Concurrunt utrimque acerrimè, Gothi de salute, Romani de gloria. Sed

M m m m 3

Tejæ

Tejæ singularis in eo prælio virtus fuit. Is enim omnibus conspicuus præla-
to clipeo vibratoq; telo, primus ante aciem suam processit. In quem Roma-
ni magno agmine, facto impetu pro se quisq; tela conjiciunt, quibus ille cli-
peo omnibus exceptis, atq; in hostes impetu facto, multos obtruncat. Eo au-
tem clipeo undiq; telis confixo, & satelliti tradit alterum arripit, quo ille ad
tertiam usq; diei partem strenuè præliatus, duodena jam scuto pila cum af-
fixa gestaret, nec movere id quidem quò vellet, possit, nec hostem eo in se in-
sultantem satis repellere; ex armigeris denique uno ad se vocato, non loco
motus, nec ad vestigij spacium nec retrocedens, vel hostibus progrediēdo lo-
cum permittens vel ad suos fortè controversus, nec scuto incumbens, sed ve-
lut solo affixus, eodem se vestigio tenuit, dextrâ quidem obvios obtruncan-
do, levâ strenuè alios repellendo, & identidem accersendo, qui scutum sibi
aliud ferret. Quod demum adlatum sed telis præfixum, ut grave & onerosū,
mox reddit. Sed contigit fortè & dum brevi temporis puncto hæc faceret,
pars pedis inferior illi denudaretur, ad quam fortuna quadam & temere de-
latum telum mox accidit. Quo statim ictus, moribundus prolabitur, cujus
capite mox abscisso hastiliq; imposito: atq; per omniū ora pugnantium cir-
cumlato: Gothi nihilominus perseverant fortiter præliantes, donec nox præ-
lium à sole oriente ceptum dirimeret: quam utriq; in armis transigere. Po-
stero die cum prima luce renovatur pugna, eaq; ad vespertum usq; accerrimè
pugnatur, nullo utrimq; fugæ signo, multis licet caësis. Tandem Gothi non
fugientes tamen, missis ad Narsum proceribus victos se professi, quia senti-
ant cum Deo sibi certamen esse, paratos se esse ajunt ab armis discedere, nec
umquam bellum Romanis facere, pecuniam quoq; & condita omnia in præ-
sidij tradere: si modò ad suos se recipere sine fraude, & pacatè cum illis vi-
vere concedatur. Narsum consilio habito, his eos conditionibus dimittit re-
bus ut suis secum ablatis omnes confestim Italia excedant, nec bellum cum
Romanis ulla occasione vel causâ in posterum gerant: Suos quidem agros
habeant, sed tributarios imperij Romani.

His Gothi conditionibus dimissi, & ad suos reversi, fide statim violata,
atq; collecta manu ferè 7000. ad vicinum regem Francorum Theudbertum
profecti, eum ad bellum Narsum faciendum cohortari; cum apud Regē adule-
scentē & infirmæ valetudinis parum proficerent, duobus id præfectis regiis,
Bucellino (Bultinū vocat Procop.) & Leuthario, qui apud Regem essent o-
mnia persuaserunt. Hi igitur duo fratres natione Alamanni collecto 72000.
exercitu, omnem Italiam pervagantur. Et Leutharius quidem præda jam in-
genti collecta cum ea domū rediens in itinere prope Fanum ab Arrabano &
Ulda Romanis tribunis magna suorum parte cæsa, & præda ferè relicta, fuga
sibi cum reliquis consulere coactus fuit, padoq; transiisso Cenedem, quod
est Venetiæ opidum, pervenerunt, ubi plerique postea, in his & Leutharius,
pestilenti morbo consumpti. Bultinus autem prælio prope Capuam ad
flumen

flumen Casilinum commisso, ad internecionem cum universo exercitu, qui erat xxxii. millium, quinque exceptis, caesus fuit: cum Romani apud Naris essent xix. mill. x quibus vix centum fuerint desiderati, quod ultimū praelium accuratè describit Agathius *lib. 2.* qui exultat, tantam victoriam nullum unquam consecutum fuisse. priora duo describit Procop. *lib. 3.* Uterque non modo fortitudinem Naris, sed etiam cautionem & prudentiam ejus in acie constituenda, loco, tempore apto deligendo, omnem denique artem Imperatoriam ejus prædicat, multisque rebus declarat, nos ea brevitatis causa omittimus, alioqui longiores quam oporteat. Miles victor lectis spoliis, & ingenti facto armorum cumulo, prius ritè humatis suis, qui eo prælio non plus quam centum ceciderunt, omnes præda onusti, læti & alacres, atq; coronati Romam pergunt, Deo ac Duce qui subsequēbatur, variis carminibus celebrato. Quæ in Urbe lætitia tum fuerit, verbis explicari vix potest. Et mox nuntio de altera Francorum manu, eaque majore quam Leutharius duxerat superata, caesa, fugataque, Romam adlato tum verò civium & militū renovata lætitia fuit, vix ut compotes mentium, gaudio viderentur. Omnium concursus ad Basilicas, Deo grates agentium. Tripudia inde, alijque ludi passim facti tota Urbe, quæ gaudium vix capiebat, debellatum jam esse, vociferantur: nec ullum hostem esse amplius, à quo pacis optata & perpetua tempora interpellentur. Naris autem ne miles luxu & otio corrumpatur, variis eum rebus exercebat, teste Agathio *lib. 2.* idemque Roma deinde Ravennam profectus, ibique rebus brevi constitutis, in Urbem redijt. Reliquam Italiam omnem opera Dagisthei Magistri militum, viri fortissimi ac bellicosissimi, ut ait Paul. de gest. Langobar *cap. 3.* Quare Naris cum ad Rempublicam constituendam, tum ad Basilicas sacras, pontes aliaque opera reficienda animum adjecit: quod cum ex Pauli *cap. 3.* tum ex his duabus Inscriptionibus, quæ hodieque extant in ponte Salaria propè ab Urbe Roma, optimè cognosci potest: quarum una hæc est:

Imperante D. N. Piissimo. ac triumphali semper Justiniano PP. Aug. An. xxxix. Naris vir gloriosissimus Ex præposito sacri Palatii, Excons. atq; Patricius, post victoriam Gothicam, ipsis & eorū regibus celeritate mirabili, conflictu publico, superatis atque prostratis, libertate urbis Romæ ac totius Italiæ restituta, Pontem viæ Salariae usq; ad aquā nefandissimo Torila tyranno destructū, purgato fluminis alveum in meliorem quam quondā fuerat, renovavit.

Altera ista:

Quam benè turbati directæ est semita Pontis,
Atq; interruptum continuatur iter.
Calcamus rapidas subjeclæ gurgitis undas,
Et libet irata cernere murmur aquæ.

He igitur

*Ite igitur faciles per gaudia vestra, Quirites,
Et Narſim reſonans plauſus ubiq; canat.
Qui potuit rigidas Gothorum ſubdere mentes,
Hic docuit durum flumina ferre jugum.*

Duo tamē poſtea adverſus Narſim in Italia rebellarunt, quos levi ille negotio ſuperavit. Widin enim Gothorum comes adjutus ab Amingo, quem Theudbertus Francorū Rex in Italia Ducem reliquerat, bellū contra Narſim molitus ab eo captus & Conſtantinopolim miſſus fuit: Amingus gladio à Narſe peremptus: Sinduald. autem Bretonum, quæ eſt Erulorum natio, eorum quos Odoacer in Italiam adduxerat, cū in prælio cōtra Francos, præclaram operam Narſi navallē, poſtea dominandi cupiditate, bello Narſi facto, ab eo victus, & de trabe, ut ait Paul. *lib. 2. cap. 3.* ſuſpenſus fuit.

Atq; hæc de tribus graviffimis bellis dicta ſint. Geſſit & alia quædam Imp. Juſtinianus minuta. quæ & ipſa hoc in loco breviter percurramus. Eorum Primum fuit cum Mauris, idq; fatis grave ac diuturnum. Hi primū ad Belifarium amicē mittunt, Juſtiniani ſe ſervo, profeſſi, datis quoque obſidum loco filiis. Et quia vetere quodam eorum inſtituto, nullum ſibi Præfectum ſumere, qui inimico eſſet adverſus Romanos animo, quique non prius inſignia ejus Magiſtratus ab Imp. accepiſſet, conſueverant: ea quoq; ab illo petunt. Belifarius cū multis muneribus hæc ad illos mittit: bachillum nempe argenteum à ſummo inauratum, pileum item argenteum, quo non totum caput contegatur, ſed velut corona loris argenteis circumpendentibus ornatum, veſtem vilioſiorem quandam eamq; albam, variè diſtinctam & arbylam (genus eſt ſoleæ) auratam, ut Procop. *lib. 1. bell. Vand. extremo.* His acceptis dum Belifarius in Africa verſatur, neutros ſe gerunt, bellicque eventum quieti expectant. Eo autem Conſtantinopolim jam reverſo defectionem itatim moliantur, nulla (inquit idem ſcriptor *lib. 2.*) de cauſa rupto fœdere. Mauris enim his, inquit, nullus Dei metus, nulla fidei aut jurisjurādi religio, & ne liberorum quidem obſidum datorū cura: quia, (ut ipſi reſponderūt poſtea Salomoni,) non unam, ut Romani, ſed 50. uxores, ut de liberorum orbitate non ſint ſolliciti, habere ſinguli poſſint. Vates tantū habent feminas. Hæ à Mauris, ut primū de Belifarij advētu acceperāt, rogatæ de eventu belli, ridiculè dictionem hanc dederant: Si Dux Rom. ſit imberbis, ejus adventum & Vandalis & Mauris excidiū allaturum. Victis igitur Vandalis captoque eorum Rege Gilimere à Belifario, Mauri in caſtra Rom. mittunt, qui in duces, eſſet ne inter eos imberbis aliquis, inquireret. Nuntio relato omnes eſſe barbatoſ: Reſponſum illud ad ſe nō pertinere interpretati. ſtatim de violando fœdere & defectione cogitare cœperunt. Sed metu Belifarij, eo demū Conſtantinopolim reverſo, conata perpetrarunt. Varia autem cum illis fortuna principio pugnatum fuit: quamvis Paul. *hiſt. miſcel. lib. 16.* ſcribat, à Salomone Belifarii ſucceſſore 50000. Maurorum uno prælio caſa fuiſſe; ex

ille; ex Romanis ne uno quidem desiderato; mulierum autem & puerorum tantam fuisse captam multitudinem: ut ovis pretio Maurum mancipium esset venale, atque ita dictionem sive Responsum feminæ, exitio Maurorum à duce Eunuchō eventū fuisse comprobatur. erat enim Salomon spado, ut & Procop. fatetur, sed hic V. tantum millia Maurorum tūm perisse scribit nulla captivorum mentione facta. Tandem ab Johanne Præf. quem Imp. in Artabani locum in Africam anno Imperii 20. miserat, multis præliis victi atque in extremos Africæ usque fines pulsi paucis, iisque imbellibus in provincia Numidia circa Bizacium, quam potissimum infestant, relictis, quieverunt, ut ait Procop. lib. 2. bell. Vand. extremo. Hujus Præf. Johannis res in Africa gestas egregio poemate Corippus descripsit: quod Budæ olim in præclara Regis Matthiæ bibliotheca JOH. CUSPINIANUS, vir magnæ & fidei, & industrie, se legisse hoc indice: FL. CRESCONII CORIPPI JOHANNIDOS LIBRI OCTO: atque hos primos ejus versus descripsisse:

*Signa. duces. gentesq. feras, Martusq. ruinas,
Insidias, stragesq. virum, durosq. labores,
Et Libyæ clades, & fractos viribus hostes,
Indiamq. famem populi, latiesq. negatos,
Vtraq. letisero turbantes castra tumultu, &c.*

Hujus operis Corippus quoque ipse in altero poemate, non ita pridem in Germania divulgato, meminit his versibus:

*Quid Libycas gentes, quid Syrtica prælia dicam,
Iam libris completa meis? Majora canendi
Tempus adeo: senio dextram, pie, porrige fesso.*

Alterum bellum adversus Antas & Slavinos; (quos à veteribus communi nomine Sporodictos putat Procop. lib. 3. bel. Goth.) gestum fuit duce Childibio, qui Danubio ante sæpè trajecto, Illyricum infestum habebant. Is ut rei militaris peritissimus & acerrimus ab Imp. 1v. Imperii anno Thraciæ & Illyrico præfectus, Antis & Slavinis tantum terrorem injecit, toto ut triennio, quo præfuit, nemo Barbarorum flumen transire sit ausus. Quin etiam ultro ipse traducto Histrum exercitu, sæpè Barbarorum, ut ait Procop. magnum numerum partim occidit, partim in servitutem abduxit. Postea tamen Childibio à Slavinis interfecto, (illum enim trajecto cum exiguis copiis flumine, universa gens Slavinorum circumfusa oppressit) rursus flumen liberè transire, & provincias Rom. incurfare cœperunt, Dyrrachium usque ac Thessalonicam. Eos tamen Imp. partim suorum opera Præfectorum, partim per Gepidas & Langobardos, quibuscum fœdus junxerat, aliquatenus repressit. Slavini autem postea (nam Antarum nulla amplius mentio à quibus ut devictis Iustinianus Anticus dictus est) Mauritio potissimum Imp. & posteris infesti fuere: adeo, ut Slavorum nationes totum ferè Illyricum, par-

Nnn

temq;

temq; Macedonia occuparint. Ejus enim gentis sunt hæ nationes, Servi, Bulgari, Crabati, & Pozenacæ, nota hodie nomina.

Tertium bellum contra Bulgaros susceptum fuit, quamvis & hæc Slavica natio fuisse videatur: quorum cum magna multitudo anno imperii Justiniani XII. ait Paul. *lib. 16. hist. miscell.* in Mœliam trajecto Histro effunderetur. Justinus Præfès Mœliæ acriter his occurrit: sed prælio facto ab his occisus est. Quare cum jam porro in Thraciam invaderent: Magister militum Williriacus, is quem Imp. de sacro (inquit Paulus) baptisinate suscepserat, eum magna Hunnorum manu obviam his profectus, prælium acie cum his commisit victisque hostibus & duobus eorum regibus interfectis, omniq; præda recuperata, Constantinop. victor rediit.

Quartum cum Gepidis fuit, sed breve. Quamvis enim ipsam urbem Sirmium, multasq; Dalmatiæ & Illyrici urbes jam occuparant: non multo tamen post cum & Langobardi emigrassent, inter ipsos & Gepidas (ut inter vicinos allolet) inimicitia extitit. Qua Imp. occasione usus per Langobardos, quibuscum fœdus habebat, Gepidas delevit. *Procop. lib. 3. Bel. Goth.*

Quintum cum Zanis, quæ gens mari Euxino vicina ad meridiem versus, non longè à Trapezunte tum colebat, gestum, accuratè ab Agathio describitur *lib. 5.* ubi eos jam antè imperio Rom. paruisse commemorat partem eorum tantum rebellem Justiniano factam, missò ab Imper. Præfecto Theodoro victam, & cæsis 2000. denuò sub Imperium Rom. redactam fuisse. Ipse tamen Imp. *Nov. 1.* (cujus *Nov. & rhetor* ille mentionem facit) & *Nov. 28.* scribit Zanos, vel, ut in iis Constitutionibus Tzanos, tum primum sub ditionem Rom. nominis adductos fuisse.

Sextum & extremum bellum cum Cotriguris, Hunica natione fuit. Hunorum enim, qui à veteribus Scythæ dicebantur, multæ erant nationes: Saberi, Cotriguri, Onoguri, Ultizuri alii. Id observandum nationem quandam Hunis Sabeis vinciam, qui Zechi dicti fuerint, à Procopio commemorari. *lib. 2. bel. Pers.* Nam & hac ætate qui in Bohemia commemorantur Slavica gentis, ipsi inter se Zechos vocant, teste Joh. Dubravio, *Annal. Bohem. lib. 1.* Quamvis nolim statim adfirmare esse eosdem, cum Zechi Bohemici sermone Slavico utantur, quo an veteres hi Zechi sint usi dubito, & colebant circa Caucasum. Sed qui hic inter Hunos dicuntur Onoguri: planè mihi videntur esse Ongeris, sive ut nunc scribunt hoc nomen, Hungari. non enim iis adfentiri possum, qui Hungaros ab Hunis & Avaribus quasi juncto nomine dictos putant, à posteriorib. Græcis *Ογγροι* & *Ουγγροι* appellantur. Hoc antè bellum celeriter Belisarius, senio licet jam confectus, mandante Imp. cum illi Constantinopolim usq; excurrerent, multis hostiū cæsis, reliquis ultra Histrum, unde venerant, fugatis, feliciter confecit: Quorū ne unus quidem evasisset, si eos persequi Belisario licuisset: sed invidia quorundam in Urbe, ab Imp. pulsus tantum barbaris revocatus fuit: ut Agathius *lib. 5.* extremo commemorat.

Gessic

Gessit & bellum Imp. in Lazice, sed contra Persas pro Lacis (olim Colchis) quos tamen monopolio quodam salis Justiniani Præfectus abalienavit. Nec igitur ad bellum Persicum pertinent, quæ copiosè Procop. *lib. 2. bell. Pers.* ferè extremo, & Agath. *lib. 2.* persequuntur.

Bellum cum Homeritis, etsi non gessit Justinianus, sed Azumitenses, (ut in *hist. misc. lib. 16.* dicuntur, qui ab Cedrino Axumitæ) non possum tamen totum silentio prætermittere. Nam cum Romanos mercatores ad extremos Indos ex Ægypto proficiscentes, necesse esset, primò per Homeritarum (quam & Stephanus vocat nationem Æthiopum) inde per fines Axumitenium iter facere: accidit anno xvi. ut Paul. vel xv. ut Cedrinus, imperii Justiniani, ut Homeritarum Rex Damianus Rom. negotiatores, ea ut consuevit iter facientes interficeret, quòd Judæos diceret ab Romanis malè multari & occidi. Quare cum Rex Axumitarum Adad commertia Romanorum cum Indis impediri, magno regni sui cum incommodo videret: bellum Damiano intulit. In ipso autem articulo prælii committendi votum fecit, se, si hostem vincat hoc prælio, Christianam religionem amplexurum. Commisso igitur prælio voti damnatus, victo scil. captoq; Damiano atque omni ejus regno occupato ad Imp. Justinianum legatos continuò mittit, ab eoque Episcopum & Clericos petit, à quibus religionem Christianam doceatur. Latus hoc nuntiò Imp. legatos jussit sibi, quem velint, optare. Hilecto Johanne Mansionario (ut loquitur Paul.) S. Johannis Alexandria venerando sene, ad Regem suum sunt reversi. Itaque ab hoc Episcopo ejusque Clericis Axumitani Christiana religione imbuti, omnes, ut Paul. ait, illuminati sive baptizati fuerunt.

Verùm ut de hac historia valdè dubitem, facit Procop. gravis scriptor: qui *lib. 2. bell. Pers.* ipsos Homeritas, qui in Arabia Felice ad mare rubrum tum habitabant, dictos fuisse Auzomitas, scribit, & quidem ab Auzomide, regia Homeritarum urbe. Regem autem Æthiopum Hellisthæum in adverso litore ejusdem maris dominantem; adversus Gomeritas, quòd hi partim Judæi, partim Pagani Christianos crudeliter vexarent ac persequerentur, movisse: ipsiq; statim victis, ac multis eorum cum ipso rege interfectis alium Homeritis regem Christianum, Homeritam tamen, Esimiphæum constituisse.

AVARI quoque (sic enim ab Evagrio & aliis, qui à Corippo aliisq; Avarer, dicuntur) Scytharum & Hunnorum natio, ultra Caucasum ante commorata, sene jam Justiniano ad Histrum usque venerunt, sedibus suis pulsi à Turcis (inquit Evagrius *lib. 5. cap. 1.*) vicinis. Hos Justinianus muneribus partim placavit, pactus cum eorum Cagane (id est Latinè Principe sive Duce) annuum quoddam se munus eis daturum. Eoque contenti remanserunt ultra Danubium, quieti, Imperatore Justiniano: qui & Justinum, non eum qui in Imperium postea successit; sed alterum, sanguine tamen utrique jun-

ctum, Illyrico contra Avaros præfecerat. Ejus autem successor Iustinus II. munus hoc illis negavit teste Corippo *lib. 4.* qui & eleganti carmine legatus Avarorum & Imp. Iustini mutuas orationes expressit. Videtur tamen postea ipse quoque id eis dedisse. nam Mauricius Imp. petentibus xx. adjecit conventis 80000. qua de re Zonaras *lib. 3.*

Atque hæc de bellis externis, satis & fortasse nimis multa. Nunc & Civilia bella, sive potius Seditiones & Conjuraciones adversus Principem Justinianum, breviter attingamus. Tres autem ex magnæ & graves fuerunt Prima, initio ferè Imperii i. anno post Lampadium & Orestem Cof. quæ NIKA, id est, VINCE, à tessera inter conjuratos, (quorum principes erant Hyparius & Pompeius, Anastasii Imp. sororis filii,) dicta fuit. In hac seditione Belisarius Justiniano & Theodora vitam cum imperio conservavit, non tamen sine magno vitæ suæ discrimine: quod diligenter exposuit Procop. *lib. 2. bell. Pers.* Altera conjuratio auctorem habuit Arfacem Armenium eò, quòd bello eum persico proditoris convictum Imp. camelo impositum tota urbe populo spectandum circumduci jussisset. Eam quoque Procop. commemorat *lib. 3. bell. Goth.* Tertiam diligenter describit Paul. *hist. misc. lib. 17.* Meminerunt & Zonaras & Cedrinus: cujus & Belisarius insimulatus fuit; sed injuriâ, ut postea, ubi de Belisario, demonstrabitur. Ejus auctores erant Ablavius & Marcellus argyropratæ, sive argentarii, & Sergius quidam. Causam non exponunt scriptores illi.

Erat autem ea ætate Constantinopoli Johannes Cappadox, quem Imp. Consulem & præf. præf. Orientis fecerat. Semper is sibi imperium somniabat. Sed omnibus tandem honoribus abdicatus (de quo & sup ubi de Tribuniano) & Cyzicum relegatus, presbyter factus est. Verùm ne tàm quidem vanam eam ipem abjicere poterat, quod multi huic Thrasoni, inani & glorioso homini prædixerant, fore, ut Augusti vestem gereret. quod illi inquit Procop. *lib. 2. bell. Pers.* tum contigit. Presbytero enim cujus vestem tum sumplerat, nomen erat Augusto. De hoc Johanne idem scriptor *lib. 1.* commemorat, eum ob suspicionem cædis Episcopi Cyziceni Eulëbii, jussu Imp. in carcerem conjectum, & more latronis nudum destitutum, à Magistratu interrogatum atque ut cædis auctores proderet, coactum fuisse. Deinde bonis ejus omnibus direptis, brevi & lintea veste contentum, per omnem Ægyptum fuisse circumductum usque ad Antinam urbem, ubi triennium in custodia adservatus stipem à prætereuntibus poscere coactus fuerit. Eum tamen tantis licet calamitatibus exercitum, nihilo magis inanem eam de imperio spem, vanosq; sermones omittere potuisse. Hic autem ille est Johannes P. P. ad quem multa Justiniani Constitutiones scriptæ extant in *C. & lib. Novell.*

Hæc ferè sunt, quæ hoc in loco de bellis commemoranda putavi. Ex quibus de principe Justiniano, qualis in re militari fuerit, existimari facillè potest.

est, nam bella tamen si pleraque non ipsius ductu (perfico tamen & adiut & praefuit, sed auspiciis tantum, per legatos ac duces ejus militares, (quod idem & de Octaviano Caesare ait Suetonius,) non tamen sine ejus consilio, cura & sollicitudine administrata fuerunt. Atque hoc ipsum satis est, nam & Tacitus rectè *Annali* 13. Pleraque in summa fortuna auspiciis & consiliis, quàm telis & manibus geri, dicit. Ille duces ac tribunos militares & misit, & abdicavit: ille militem, ille pecuniam, naves, alia curabat: ille litteras, mandata, legatos misit, accepit, respondit. Verùm cum ex ejus Ducibus & Magistris militum duo præter ceteros omni laude floruerint, Belisarius, & Narsès, quorum tamen nomina potius, quàm virtutes vulgò sint notæ: utrumque dignum existimavi, cujus à me cum memoria breviter hîc renovetur, tum virtutes atque adeò vitæ, in JUSTINIANO hoc nostro, tamquam in illustri loco spectandæ & cognoscendæ exponantur. τὸ πρῶτον δὲ πολιτικῆς καὶ στρατιωτικῆς βίβης, καὶ τοῖς ἡγετίαις, ut gravis scriptor ait, Strabo *lib. 1. Geograph. Politica utiq; sive Civilis Scientia, in vitis Principum, eorumq; qui res gerunt, resq; publica præfunt, cognoscendis, magnam partem posita est.*

Ergo BELISARIUS, ut Agathius ait *lib. 5.* extremo jam adulescens rei militari se dare coepit. In ea ita se Principibus ac Magistris militum probavit, ut principio ordines ipse duxerit, & tandem ab Imperatore Justino Majore bello perfico Magister militum factus, mox autem à Justiniano, qui Justino succellit, tota ejus belli moles ei commissa fuerit. Pace autè cum Persis facta, (is enim imperator & dux optimus, inquit ipse Belisarius apud Procop. *lib. 1. bell. Pers.* qui ex bello pacem, non contrà ex pace bellum conflare & efficere possit) atque Constantinopolim mandato Imperatoris reverso, bellum Vandalicum postero anno ei mandatum fuit, quod quemadmodum gesserit, & victor Constantinopolim reversus fuerit, jam antè exposuimus: ubi & de Triumpho & Consulatu ejus diximus. Videtur quoque Patritiatus honore ab Imp. tum ornatus Anno post Triumphum proximo, Belisarius jam consul, contra Gothos in Italiam mittitur. Qui Sicilia primùm occupatà, dum Syraculis agit, à Salomone ex Africa ad eam profugiente admonitus de seditione Stozæ, cum eo itam Africam profectus, mox in Siciliam recurrit: inde trajecit in Italiam, ubi Gothus devictis Constantinopolim ab Imp. revocatus, Vitigem regem Gothorum captum secum ed abduxit, Justino consule, id est anno imperii Justiniani XIII. vel ut alii numerant, XIII. Unde iterum contra Persas & Chrosiæon mittitur Procop. *lib. 1. de bell. Pers.* extremo. Renovatò autem à Totila bello in Italia, Belisarius ex Persis revocatus, iterum in Italiam ire jubetur, altero anno post Consulatum Basilii, Imperii XV. Ubi de rebus non ita feliciter, ut antè, cum propter militum paucitatem, tum propter pecuniæ, (qua sine milites in officio contineri non possunt, ut ipse Belisarius suis ad Justinianum litteris scribit,) inopiam, tum maximè ob temeritatem ISAACII, gestis ab Imp. precibus Antoninæ (quæ

Nnnn 3

Bel-

Belisarii erat uxor) Constantinopolim revocatus; quinquennio post rediit. Id enim (inquit Procop. *lib. 3.*) facile impetravit. nam & Persarum bellum ingruens Justinianum, ut id faceret, compellabat.

Reverius Constantinopolim otio se dare cepit, rerum antegestiarum gloria contentus, inquit *eod. lib.* Procop. Imp. autem missus ejus in locum contra Gothos Germano sororis suae filio, ut jam sup. dict. maximo eum in honore habuit: eumque praef. Praet. Orientis designatum, & corporis sui custodum principem constitutum, circa se retinuit: Cui & reliqui omnes, sive Patricii, sive Consulares, etiam jure quidam superiores loco & dignitate ultra ipsi & non invitati ob res tantas ab eo gestas, concedebant. Hoc illud est *otium cum dignitate*, quod M. Cicero jam Consularis predicabat, sibique si quando consenuisset, toties optabat. In hoc otio cum jam plane consenuisset, incurvus (ut historicus ait) factus, contra Hunos tamen fortiter pugnavit: de quo praelio sup. jam diximus: anno Imperii xxxiii ut Cedrinus ait, & ex Agathio *lib. 5.* intelligitur, qui paulo ante hemisphaerium Sophiae (Trullum vocant Graeci posteriores) ab Imp. Justiniano instauratum scribit Non multo post tempore anno Imperii xxxv. Belisarius ex conjuratione multorum contra Imp. suscepta, in periculum venit, ut conscius ejus conjurationis & particeps delatus. Itaque x. die Decemb. Imp. Belisarium domo exire vetuit, domesticis omnibus comprehensus, ut est in *hist. Miscell. lib. 16.* Postero tamen anno, xix. Martii Cedrinus xix Julii nominat) innocens declaratus, planeque in integrum restitutus est *eod. Misc. hist.* scriptore & Cedrino auctoribus: quamvis Zonaras bona mortui in fiscum redacta scribat: Sed aliorum commemoratio est exquisita, eaque re majoris fidei.

Uxorem Belisarius Antoninam habuit, quae & in bellis plerisque eum comitari solita fuit. Erat enim (inquit Procop. *lib. 1. bel. Pers.*) sagacissima femina, quaeque rebus dubiis explicandis viam & rationem facile reperiret.

Filius quoque Belisarii Photius commemoratur à Procopio *lib. 1. bel. Goth.* Sed Cedrinus Photinum vocat, Belisarii *πρεσβυτερον*, id est privignum: quem eundem fuisse puto, sive ille Photius, sive Photinus dictus fuerit. Videtur enim Antonina Belisario nupsisse vidua, & ex priore marito liberos habuisse. nam & generum Antoninae Heldigerum nominat Procopius, *lib. 2. Belli Goth.* Photium hunc, an Photinum, scribit Cedrinus, abbatem in Aegyptum ab Imp. Justino II. data ei omni potestate, missum fuisse, concordiae Ecclesiasticae ibi restituendae.

Mortuus autem à Cedrino dicitur Belisarius anno Imperii xxxix. Quo anno & ipse Imp. paucis post mensibus inter homines esse desiit.

Auctor est Cedrinus, Belisarium tam carum fuisse principi Justiniano, ut in nummorum una parte sese ipsum, in altera Belisarium armatum exprimendum mandavit, cum hoc elogio: BELISARIUS ROMANORUM GLORIA, Quo modo & Imp. Tiberius II. Justinii II. successor regi Francorum Hilperico, qui legatos Constantinopolim miserat, cum alia per eos munera, tum

aureos librales remisit, habentes, inquit Paulus *lib. 3. de reb. Lang. c. 7.* ab una parte effigiem Imperatoris & scriptum in circulo, *Tiberii Constantini perpetui Augusti*; ab altera parte, quadrigam & ascensorem, continentesq; scriptum *GLORIA ROMANORUM*. SPES CERTE ROMANORUM, BELISARIUS, ut à Procopio *lib. 1. bel. Pers.* appellatur, revera fuit. Nam & bello graviore vel in Occidente vel in Oriente tum auro orto aut renovato, unus ille advocari, mitti ac remitti solet: & eo mortuo non ita modò pòst totum Imperium pàrte collapsum fuit. Ex quo intelligi pòst, *Unum sapi. hominem sapientia & virtute præsant. e pluris esse, quam Remp. universam.* Quod ipsum de Epaminonda narrant veteres, patriam ejus Thebas & ante Epaminondam natum, & post ejus interitum, perpetuò alieno paruisse imperio; Contà, quàm diu ille præsuerit Reip. caput eam fuisse totius Græciæ. Et Procop. *de Childebio*: Nemo (inquit) Slavinorum eo Illyrici præfecto, & superstite Histrum transire; eo autem mortuo, omnes non modò liberè transire, sed etiam omne Illyricum & partem Thraciæ ac Macedoniæ infestare atque occupare cœperunt. Qua de re, inquit idem scriptor) perspicuum est, Universam Remp. unius Childebii vires æquare hac in re non potuisse. Qua re & Sallustius verè: *Mibi, inquit, multa legenti, nulla audienti, quæ P. R. domi militumq; præclara facinora fecit, & agitant, quæ res maxime tanta negotia sustinuisse; consuit tandem, paucorum virum egregiam virtutem cuncta patravisse.*

Virtutes hujus viri singulares & eximie fuerunt. Nam laboris atque inedie, frigoris quoq; & æstus tolerantissimū fuisse, vel hoc unum sit argumento, quod bello Gothico urbe à Vitige obsellā, totum sæpe diem tam assidue hostilibus molitionibus institerit, ut non nisi per vespere uxore & amicis urgentibus paululum panis gustaret: auctor est Procop. *lib. 1. bell. Goth.*

Fortitudo & animi magnitudo, ex tot præliis, tam magnis & periculi plenis, opidorum oppugnationibus ac propugnationibus difficillimis, perspicua est. Huic adjuncta fuit insignis quædam lenitas, atque in victos clementia, in omnes humanitas. Expugnata Neapoli non sine sudore & sanguine, ut dicitur, tamen militum furore, primaq; impetu represso, id effecit, ut neque magna cades fieret & capti plerique cives suis restituerentur: *Turpe est, inquit, cum hostes viceris, non superari* teste Procop. *lib. 1. bell. Goth.* Idem auctor est *lib. 1. bell. Vand.* Belisarium sua comitate & humanitate omnium Afrorum animos bello Vandalico statim sibi conciliasse.

Magna quoque erat ejus abstinentia: itemque ut milites quoque sui sine maleficio iter facerent, operam dabat: adeò, ut initio belli Vandalici, cum ex militibus nonnulli in fructus, aliq; privatorum bona statim invasissent, eos ignominia notavit: & gravi oratione omnes ab hac lascivia & direptionibus ac vi injusta deterruerit. Oratio extat apud eund. Procop. *lib. 1. bell. Vand. Sic & lib. 2. bell. Goth.* Gothorum, inquit, nulli vel ipse quidquam ademit, vel suis permisit, ut quemquam ex eis violarent.

Fidei & jurisjurandi observantissimum eum fuisse, cum alia, tum præclara

ejus ad regem Francorum Theudbertum epistula apud Procop. lib. 2. bell. Goth. declarat. Turpe est, inquit, Theudberte, cum aliis omnibus, quibus vel minima virtus sit cordi, tum in primis principi viro, mentiri ac fidem fallere. Iusjurandum autem & pacta, etiam scripto sancita, violare, ne abjectissimo quidem homini decorum arbitror. Meminerat scilicet Belisarius homo (ut mox demonstrabitur) Germanus, quod Tacitus Romanus Consul Annali XIII. scripsit, NULLOS MORTALIUM ARMIS AUT FIDE ANTE GERMANOS ESSE.

Sed quid tam sollicite virtutum ejus documenta multis ex locis conquiritur ex uno proferre liceat, quod sit satis superque? Sic enim Procop. de Belisario, qui Vitigem regem ejusque uxorem, atque Gothorum Optimates cum ingenti praeda & opimis spoliis Constantinopolim ad Justinianum victor adduxerat, initio lib. 3. bell. Goth. Justinianus, inquit, nec prædam populo tum spectandam præbuit, nec Belisario, ut iterum triumpharet permisit. Omnium tamen sermonibus Belisarius celebrabatur, maxime ob duas insignes victorias, quales ante hac nemini mortalium contigere: quippe qui reges duos Byzantium captivos deduxerit, & Genzerichi, Theodericique ingentes thesauros tamquam hostium spolia præter omnem spem ad Romanos deportarit. Quare ne quidem apud Barbaros ipsos quisquam clarior unquam & famâ celebrior fuit: quippe qui devictis hostibus ærarium publicum manubiis & prædâ ingenti locupletarit, & terræ marisque dimidiam partem tam brevi tempore recuperarit.

Itaque Byzantinis civibus gratum & jucundum erat, Belisarium intueri in forum cotidie prodeuntem, vel se inde domum recipientem: aded, ut ejus velut spectaculi nulla illos facietas caperet. Erant autem ejus processus splendidiore ob insignem comitatum eum, namque non mediocris Vandalorum, Gothorum & Maurorum multitudo comitabatur. Corpore idem pulcher erat ac procerus, & vultu omnium formosissimus. Præterea modestum se & humanum aditu etiam ita facilem omnibus exhibebat, ut minimus ex multis videretur. Studium autem & benevolentia in eum & militum & agricolarum fuit summa. Nam milites quidem suos summa benignitate profectus semper fuerat: ex quibus si qui incommodum aliquod acceperant, his pro acceptis vulneribus pecuniam non parvam donando, dolorem sæpè leniebat: ei verò qui in acie egregie se gesserat, armillas & torques dabat in præmium. Et qui præterea aut arcus aut rei alterius bellicæ jacturam præliando fecisset, confestim alia, eaque potiora iis à Belisario reddebantur. In Agricolas verò tanta Belisarius hic indulgentia ac providentia utebatur, ut eo exercitum ductante, nullam hi vim paterentur; sed præter opinionem opulenti potius ac divites redderentur: ut qui crebrò ad se adventantibus copiis majori omnia in victum pretio venditarèt. Segetes insuper dum in agris maturefcerent, diligenter tuebatur ne fortè equitatus has devastaret: Reliquos fructus in vitis dominis, suis ne attingere quidem permittebat. Nemo eo ca-

eo castior & continentior: qui præter uxorem nullam attigerit: atq; ex Vandalis & Gothis cum multas præstanti forma cepisset: neminem tamen earum vel in conspectum suum venire passus est.

His præclaris ejus virtutibus & ornamentis perspicax & vividum accedebat ingenium. in rebus enim difficillimis ad inveniendâ & excogitandâ ea, quæ illis explicandis aptissima essent, ingeniosissimus erat. In ipso autem belli discrimine animi magni erat, & in rebus gerendis consideratè audax: Præterea properare solet, cunctariq; in ipsis adversus hostem conatibus, ut res poscebat: in rebus dubiis benè sperare, nec terrore aliquo velut de gradu dejici; nec contra rebus prosperis efferri, multò minus vètri parère solebat: nec quisquam umquam hominū fuit, qui ebrium hunc viderit. Et quamdiu quidem Romanorum exercitui tam in Africa, quàm in Italia præfuit, semper ferè victor fuit. Ubi verò Byzantium arcessitus ab Imp. rediit, virtus ejus ac dignitas multò etiam magis quàm antea, omnibus innotuit. Nam ipse omni virtute præstans, & opum magnarum potentiâ, protectorumq; ac satellitū subsidio viros omnes illustres, qui umquam fuerint, superâs, non abs re formidabilis erat universis magistratibus atq; militibus. Quare si quid imperabat, adversari audebat nemo, nec quisquam ejus jussâ exequi recusabat, cum virtutis reverentia pernoti, tum potentiâ verit. nam sua è domo militum septè millia, fortissimorum virorum in hostem armare & educere poterat: quorum singuli non modò in acie stare, sed etiam unum aliquè ex hostibus vel fortissimum, quemq; se dignū ducerent, ad singulare certamè provocare possent.

Verùm cum invidia magnarum sæpe virtutum sit comes, mirum videri non debet, quòd & Belisario invidi & malevoli quidam fortunam, & nomen tam præclarum inviderint. Quorum tanta fuit improbitas, ut ter illum tyrannidis adfectatè apud ipsum Principem insinularint: irritò tamen conatu. Calumnias enim has ex invidia profectas cum ipse Imp. animadvertit, tum res ipsa & exitus declaravit. Contrà autem multa fidei Belisarii in Justinianum singularis argumenta cum proferre possim: ne sim longior, unum breviter exponam, quod copiosè Procop. lib. 2. bell. Vandal. commemorat. Nam cum Gothorum procures missi ad Belisarium amplissima legatione regnum ultrò ei deferrent: respondit, Tyranni se nomen gravissimè odisse: nec Imperatoris aut Regis nomen, Principe se suo superstite, cui & jurejurando sit obstrictus, ferre aut posse aut velle: quantumvis eum legati irriderent, & voluntarium mancipium vocitarent.

Valeat igitur fabula de Belisario jam sene stipem petente: quam Petrus Crinitus lib. 9. De honesta disciplina, cap. 6. ut alia commentus est. Sed eum & Alcinius jam pridem lib. 4. Pareg. cap. 24. eruditè refellit. ejus enim fabulæ ne vola quidem, ut dicitur, aut vestigium in ullo vetere scriptore extat. Venit ille quidem extrema ætate in periculum, sed eo mox liberatus fuit, comperta ejus innocentia, ut sup. demonstratum. Græci tamen nonnulli hoc

Oooo

peri-

periculum & calamitatem tantopere exaggerant, ut hi ferè videantur Crinitum induxisse: nam Manasses postquam contra invidiam declamavit, adjicit, eà id effectum, ut Belisarius factus sit pistillo nudior: & spoliatus omnibus rebus suis carnificem domi qui caput ei præcideret, cotidie expectarit. Fallum quoque videtur, quod Aimoinus *lib. 2. de gest. Francorum cap. 23.* adfert, Eum in prælio cum Francis commisso desertum à suis & à Francis circumvètum occubuisse. Non enim Belisarius, sed Narfes cum Francis pugnavit. Tantùm epistolam Belisarius ad regem Francorum dedit, qua eum sic ei & jurisjurandi admoneret, ut sup. dict. Quamvis & à Suida in Βερδὶ γὰρ α Belisarius dicatur circa Burdigalam sæpè bellum gessisse: quod neque ipsum probabile puto. Et hæc fabulæ etiam ex iis, quæ paulò antè ex Procopio, ejus adliquo comite, scriptore docto & gravi, de vita ejus ac rebus gestis ordine ac deinceps expositi faciliè refelluntur.

Cùm autem tot eximiis virtutibus Belisarius excelluerit, adèd, ut neque in Græcis neque in Romanis historiis, faciliè quis eo superior, ut Procopius ait, reperiatur, studium quoque tandem mihi fuit in tanti herois ortum & patriam inquirere. Nomen enim semper mihi visum neque Romanum, neque Barbarum, sed Germanicum. Multa namque id genus nomina viro- rum propria in veterum scriptis extant: ut Berengarii (aliis Warnarii) Lentharii vulgò Lotharii, olim Chlotarii à quibusdam Leodegarii) Edgaru, Orgarii, Baduarii, Gischarii, Gondicharii, Rotgarii (ab aliis Rogerii) Adelgharii, Ansgharii, Viduarii. Sic enim veteres Latini scriptores, (quorum crassior & Dorica sive ut Athenæus *lib. 10. Dipnosoph.* ait, Æolica fuit pronuntiatio: hæc scribunt, quæ nos leniore sono dicimus Wernheros, Leutheros, Otgheros, Rutgheros, &c. ab Herz, id est domino deducta. Ejusmodi nomen cùm viderem & Belisarii (qui à nobis fortassè diceretur WELSH-SHERUS) esse, in eam veni suspensionem, ut putarem, eximium hunc Ducem fuisse Germanum.

Omnem verò dubitationem tandem mihi sustulit Procopius: cujus auctoritatem hac in re, ut hominis non Germani (Græcus enim fuit, ex urbe Phœnices Cæsarea nequid patriæ dedisse videretur) & assidui Belisarii comitis atque adfessoris nemo nisi invidus repudiare poterit. Procopius igitur in apparatu Imp. Justiniani ad bellum vandalicum, quod in Occidente primum moturus erat, exponendo, diligenter duces ac tribunos militares, quos Imp. in hanc expeditionem mitteret, describit: Dorotheum, Salomonem, Johannem, Arganum, Marcellum, Saraiam, alios ad scripta singulorum patria aliisque notis. His autem ducibus ac tribunis ita scriptis hæc verba subjungit Procop: Omnium autem ducum totiusque exercitus Prætor Belisarius proficiscebatur, is qui paulò antè Orientali expeditione, sive bello Persico inclaruerat, ad hunc Justinianus unum omnia quæ deliberasset, quæque toto hoc bello administranda decrevisset, perscribebat: seq; omnia quæ

quæ gereret, etiam post mortem, si prior eam obiret, rata habiturum, confirmabat, quæ res Belisario & auctoritatem & animum auxit. Oriundus autem erat ex ea Germaniæ parte, quæ inter Thraciam & Illiricum sita est: Atque hæc ferè ad eum se modum habebant. Hæc ad verbum Procopius: quæ tamen vetus Procopii interpres, ut & alia pleraque, perperam reddendo, ita obscuravit: Movit autem è Germaniæ parte, quæ inter Thraciam & Illiricum consistit. Quasi verò Belisarius castris ex Germania moris in Africam sit profectus, qui Constantinopoli tum erat, & mox ex eo portu solvit in Africam versus: quod eod. in loco idem scriptor copiosè commemorat. Neque verò novum erat, sed etiam ab Imp. Constantino, teste Zosimo, receptum, Germanis & militares & civiles honores summos, ut Patriciatus, Præfecturas, Consilatus, Magisteria militum, mandari, noti sunt Consules Hermenrichus, Sigevultus, alii. Ipse quoque Imp. Gratianus Baubonem & Arbogastem cum exercitu misit contra Gothos. Etant (inquit Zosimus *lib. 4*)ambo genere Franci (Germanica ea est natio, ut & sæpè Procop. ait, ut sup quoque dictum) amicissimis in Romanos animis, ab avaritia prorsus immunes; in bellicis rebus prudentia pariter & robore præstantes.

His accedit, quod & equum Belisarius habuerit Valam, planè Germanico nomine, quem Procop *lib. 1. bell. Goth.* scribit fuisse toto corpore subbrutulo, excepta fronte candidissima. Apud nos autem vel pueris notus est cin sasl *ψαλδ*, subbrutulus & mellini coloris equus: gilvum Virgilius de equorū coloribus agens, hunc vocat, medium inter rullum & album. Habuit & Achilles equum hoc ferè nomine: Balium Homerus vocat *Iliad π. & τ.* Nec absimile est veri, hunc velut Achillem Germanicum, equum sibi ejusdem propè nominis sive synonymum sumpsisse: præsertim cum hic equus fuerit λευκομέτωπον, ut modò ex Procopio dictum: βαλδον autem Græci quasi φαλδον, id est, λευκομέτωπον quidam dictum putent. Nostrium tamen etymon est certum; Græcorum incertum. Et solent sæpè Græci propria animantium ac locorum nomina prisca, ab aliis licet gentibus sumpta, mirificè depravare, atque ad suum sermonem detorquere. Sed hæc aliam scholam postulant.

Præterea privignam suam Belisarius collocasse quoque Germano homini videtur. gener enim Antoninæ Heldigerus: & interdum Hildiger commemoratur à Procopio *lib. 2. bell. Goth.* qui Belisarium ad bellum Vandalicum comitatus, postea & contra Gothos ei copias aliquot adduxit Romam. Est autem nomen Heldigeri purum putum Germanicum. Heroem vulgo vocant.

Quod autem Procop. ait, Belisarium fuisse ortum ex ea Germaniæ parte, quæ inter Illyricum & Thracium sita est, Quadum fuisse indicat. Primam enim Pannoniā à Quadis, Germanica, ut inter omnes constat, natione, (quorum & Reges duo consimilib. nominibus, Viduarius & Arabarius ab Ammiano *lib. 17.* dicuntur, olim occupatā & possessam fuisse, cum veteres scripto-

res, Ammianus, & Sextus Rufus, tùm accuratè scribit ac demonstrat Beatus Rhenanus *lib. 1. Rer. Germ.* Hodiè ea pars Germaniæ Austria usurpatur: cujus fines olim latissimè patentes ab Hungaris postea valdè sunt diminuti.

Habes igitur & tu Princeps Sereniss. FERDINANDE Austriacæ Ipses gentis ac familiæ, quod te præcipuè delectet. ut cujus in finibus tantus heros fuerit. Quòd si Græcis olim licuit de Poëtæ patria inter se certare: nobis, credo, vitio non dabitur, si virum principem & velut heroëm quendam Germaniæ nostræ vindicemus. *Non minus enim patriam vir clarus, quàm patria virum exornat.*

Alter Iustiniæ Dux & Magister militum clariss. fuit Narses: cujus tamen patria mihi per obscura est. nomen Persicum videtur. Eum multi hodie perperam vocant Narsetem: veteres semper Narsen; & Inscriptio vetus Narsim. Nam & Paulo Narsis lib. 1. & 2. de Reb. Langob. in Cod. Chirographariis, ut ita dicam. appellatur. Erat & alter tum Narses, item dux militum non obscurus, cujus patria suis nota ac testata est. Eum namq; sæpè Procop. vocat Narsim Armenium: credo, ut eum ab hoc nostro distinguat & tertius, de quo Coripp. lib. 3.

Hic autem quo de agitur, principio Cæsaris Chartularius fuit, teste Paulo *lib. 1. & 2. de reb. Langob.* Sic autem (inquit Zonaras *lib. 3.*) stabuli præfectum Cæsarii, vocant Romani. Cubicularium quoque eum Cæsaris fuisse scribit auctor *hist. miscel. lib. 16.* fuit fortasse Chartularius cubiculi, ut in *No. 8.* Factumq; postea Præfectum ærarii scribit Procop. *lib. 1. bel. Pers. & 2. bel. Goth.* Tandem & Præpositus sacri Palatii, Consul, denique & Patricius, (quæ summa erat illa ætate dignitas, eadem ferè, quæ hodie est Principum Imperii) ab Imp. Justiniano propter magnas ejus virtutes & merita in Rempub. factus fuit: quorum ejus honorum & magistratuum testis est vetus illa inscriptio, quam sup. attulimus.

Virtutes autem ejus maximè bello Gothico, quod jam sup. commemoravimus, gerendo; atque eo confecto, in Italia & urbe Roma tam religione, legibus & moribus rectè ea constituenda, quàm basilicis, pontibus, aliisq; operibus atq; ædificiis reparandis cognitæ fuerunt. Bis ad bellum illud missus fuit: primum supplementi tantum causa ad Belisarium adducendi, anno Imperii xii. Johanne consule. Sed æmulationem cum Belisario, paucis post mensibus Constantinopolim revocatus fuit, teste Procopio *lib. 2. belli Goth.* Deinde iterum, sed cum summo imperio in Belisarii locum, quem Princeps, Persarum causa domum revocarat, in Italiam rediit. Ubi Gothi, eorumq; tum auxiliariis Francis, ingentibus præliis superatis, incredibili celeritate & felicitate bellum hoc diuturnum confecit. Eo autem confecto, totam Italiam & inprimis urbem Romam magna sapientia & industria in integrum restituere conatus est.

Quas ob res ab Imp. non modò summis illis honoribus sed etiam præfectura

Etura Italiæ perpetua ornatus mihi fuisse videtur. nam & anno Imperii ult. Narſes pontem viæ Salarie reparavit, teſte vetere illa inſcriptione. Eo quoq; mortuo, imperante poſtea Juſtino, aliquamdiu Italiæ præfuit. Paul. de Reb. geſtis Langobard. lib. 2. cap. 4. Inter hæc (inquit) Juſtiniano Principe vita decedente, Juſtinus minor Rempub. apud Conſtantinopolim regendam ſuſcepit. His quoq; temporib. Narſis, cujus ad omnia ſtudium vigilabat, Vitalem Episcopum Altinæ civitatis, qui ante annos plurimos ad Francorū regnum confugerat, hoc eſt, ad Agontienſem (ſic eſt in vet. libris) civitatem: tandem comprehenſum apud Siciliam exilio damnavit. Primus ut hic mihi EXARCHVS Italiæ videatur, non, ut plerisq; LONGINVS, qui ei ſucceſſit. Nam ſcriptor hiſt. miſcel. lib. 16. Qui ſtatim, inquit, Narſim eunuchum, cubicularium ſuum Exarchum Italiæ fecit. Quamvis initio Exarchi nomen commune fuiſſe videatur, quod poſtea factum ejus ſit proprium qui Italiæ præſideret.

Videtur quoque Narſes Juſtino primum ad Imperium adſcito, Conſtantinopolim veniſſe, gratulandi credo & ſalutandi ejus cauſa. Mortuo enim Juſtiniano Juſtinus ſtatim ei ſuccedens, proximis deinde Kal. Januariis conſulatum ſuſcepit. Deſcribit autem Corippus lib. 4. proceſſum Juſtini tūm Conſulis ex arce in ædem Sophiæ, & reditum in arcem, omniaq; ſolemnia: Et reverſo in arcem Juſtino, commemorat omnes Procereſ, qui ei in ſella ſedenti adſtiterint: ex quibus tamen tres tantum hodie extant, reliquo opere prætermiſſo & amiſſo, Calinicus, Narſes, & Tiberius, quorum hic gener Juſtini & ſucceſſor poſtea in Imperio fuit. Sic igitur ait Corippus:

Adſtabant lati &c.

Patricius ſenio fulgens Calinicus honore, &c.

Nec non enſipotens, membrorum robore conſtans,

Adſpectu mentis, non à gravitate benignus,

Adſtabat Narſes, ſedemq; ornabat herilem,

Splendida ſigna gerens, qualis pretioſus achaces &c.

ſic luce coruſcus,

Sic animo placidus, miris ſie gravior ore,

Terga regens Domini clariſ fulgebat in armis.

Videtur enim de hoc noſtro Narſe loqui poëta, quem hiſtorici leni & placido ingenio, licet in bellis acrem. fuiſſe ajunt. Nolim tamen id adſeverare. Ferè enim eò labor, ut putem treſtum fuiſſe Narſes, ut hi verſus de tertio ſint accipiendi.

Poſtea autem cives Rom. invidia (ut Paulus ait) ſtimulati, datis ad Imp. Juſtinum litteris de Narſe, (cujus virtute ac beneficio patrium, & libertatem, plurima deniq; ornamenta; & in his ſummum, Catholicam religionem recuperaverant) conqueruntur, ab eo ſe ſervitio premi: honeſtius ſcilicet ſibi fuiſſe Gothiſ ſervire dictitantes, quàm Græciſ, quibus Narſes Eunuchus imperet. Aut igitur ſeſe minantur ultro daturus ſub imperium gentium Paulus

0000 3

Ius rectè loquitur, aut petunt, ut Imp. hac eos servitute & injusto Narſis dominatu liberet. Quorum calumnia Narſes intellecta, nihil aliud quam hoc respondit: *Si malè de Romanis sum meritus, penam non deprecor.* Sed Justinus fide literis habita, ita in Narſim exarſit, ut abrogato ei imperio, ejusque in locum miſſo Longino, iplum ad ſe revocarit. Narſes autem ſibi metuens, Conſtantinopolim redire non eſt auſus: cum propter principem, tum maxime propter uxorem ejus Sophiam ſibi iratam, cui & ipſe princeps obnoxius diceretur. Jam enim impotens & imperioſa femina imitata Juſtiniani Theodoram, cujus erat fratris aut ſororis filia, Narſi, ut Eunuchus, contumeliòſè minata fuerat, perfecturam ſe, ut puellis in gynecio penſa dividat: cui & ille graviter commotus reſpondit, eam ſe illi telam exorſurum, quam ipſa toto vitæ ſuæ tempore nequeat detexere. Itaque odio metuq; exagitatus, ut Paul. loquitur *l. 6. 2. c. 5.* Neapolim ſe contulit, relicta ingrata urbe Roma: non ſecus atque olim Africanus Major Liternum, ut rectè ait Aimoinus *lib. 13. c. 10.* unde continuo miſſis ad Langobardos in Pannoniam litteris & nuntiis, eos in Italiam advocat. Qui proximo ſtatim anno, 2. die Aprilis, id eſt, an. Chriſti 568. Indictione prima, ut Paul. ait *c. 6.* ex Pannonia quam annis 42 tenuerant, egreſſi, comitantibus eos 2000. Saxonum cum uxoribus & libris (hos enim Langobardorum dux Albuinus, ut veteres, inquit Paul. amicos & vicinos, in hanc ſocietatem & prædam invitarat) in Italiam evaſerunt.

Narſes tamen paulò poſt rogatu & precibus Johannis Episcopi Rom. Neapolim eo nomine profeſtus, placatus quodammodo. Romam quidem cum eo rediit: ſed mœrore (ut veriſimile eſt) non ita multò poſt extinctus fuit. Cujus corpus loculo plumbeo conditum, cum omni ejus gaza & pecunia Conſtantinopolim tranſmiſſum eſt, eodem illo, aut certo anno priore extremo: quæ Paulus *eo. lib. 2. c. 8.* & Aimoinus *eod. c. 10.* memoriæ prodiderunt. Nam quod in *hiſt. Miſcell. lib. 17.* dicitur de Narſis theſauro, Conſtantinopoli ab eo in cifterna, uno conſcio ſene, deſoſſo, & mortuo jam Narſe ab hoc ſene Imp. Tiberio indicato, fabuloſum videtur.

Erat autem hic vir (inquit Paul. *eo. c. 13.*) piſſimus religione Catholicus, in pauperes munificus, in reparandis baſilicis perſtudioſus, vigiliis & orationibus in tantū ſtudens, ut plus ſupplicationibus ad Deum profulis, quàm armis bellicis victoriam obtineret. De eodem hæc ad verbum commemorat Agathius *lib. 1.* Erat, inquit, Narſis omnium minimè impotens animi: qui omni ſe caſui & fortunæ accommodare norat, ſecundam moderatè; adverſam fortiter ferre ſolitus. Quamvis autem in litteris & eloquentia non magnam poſuerat operam: naturæ tamè vi & bonitate tantum valebat, ut proinde, ac ſi in ocio eſſet & litteris educatus, poſſet de iis, quæ deliberanda eſſent, prudenter atque adhibitis rationibus & argumentis diſſerere. Erat idem corpore quidem exiguo: ſed incredibili animi magnitudine, quam magnis in rebus ſæpè declaravit. Ex quo intelligitur, eum cui animus ſit liber & generoſus,

tosus, non impediri corporis parvi statura, quod minus quavis in re plurimum valeat: hæc Agathius. Argumento sit & Hagesilaus, pusillo, ait Corn. Nepos, corpore: animo magno, idemque omnium propè veterum Græcorum Ducum fortis, prudentissimus, doctissimus. Liberalitatem quoque Narsis, & insignem prudentiam, summam denique in Deum pietatem, qui victorias suas Deo acceptas referre semper sit solitus, prædicat gravis auctor Procop. *lib. 3. bell. Goth.* Atque hæc de his duobus summis Imperatoribus siue ducibus militaribus, Belisario & Narsè, dicta sint.

Restat TERTIUM hujus velut commentarii caput, quod Miscellum diximus, ut in quod velut in satyram varia conjicere placuit, eaq; ætate singulati digna quedam observatu: quamvis & in prioribus capitibus quedam jam expoliuisse mihi videar, non planè contemnenda.

I. Id igitur imprimis memorabile mihi videtur, quod Afri multi, quibus Wandali ob fidem Catholicam linguas præciderunt, multi hoc Imperatore superessent Constantinopoli, qui non minùs articulatè ac planè, quàm linguis lãnis loquerentur. Vidimus, inquit ipse Imp. *l. i. C. De off. pref. Præt. Afric.* venerabiles viros, qui abscessis radicibus linguis pœnas suas miserabiliter loquebantur Et Marcellinus Justiniani nondum Principis Cancellarius in Chronico, Theodoricho & Venantio Cos. Tunc (inquit idem rex Hunerichus ducentis linguam præcepit abscindi &c. ex quo fidelium contubernio aliquantos ego religiosissimos præcis linguis manibusq; truncatis apud Byzantium integra voce conspexi loquentes. Procop. quoque *lib. 1. bell. Vand. πρὸς ὧν ἐξ τῶν γλώσσας* &c. Id est, Multorum (inquit) Hunerichus linguas ab imis faucibus excidit: quorum nonnulli mea etiam ætate Byzantii observantes, tam expressa voce uli sunt, quàm si nullam hanc pœnam sensissent: Ex quibus duo, qui cum alienis se feminis miscuerant, desierunt posse loqui. Alia mira Dei opera & casus, quæ Procop. Victor Uticensis Evagrius, alii, multa commemorant, hoc principe imperante facta, omitto.

II. Alterum quod jure & merito quis miretur, est in donariis templi Hierosolymi. Titus enim expugnata Hierosolyma, multa Templi donaria, Tabulas Moſis cum Arca, Candelabrum (quæ tria in arcu triumphali Titi Romæ hodieq; extant) & Velum templi interioris, aliaque Romam secum deportarat, quæ pater Vespasianus partim in Palatio, partim aliis in locis deposuit, ut videre est apud Josippum *ἀλώσεως lib. 7. cap. 19.* Hæc donaria Genserichus rex Vandalorum Româ captâ cum alia ingenti præda in Africam deportaverat, teste Procopio *lib. 2. bel. Vand. & Evagrio lib. 4. c. 17* Justinianus autem Africa per Belisarium recepta, eadem illa monumenta recuperavit: moxque ea Hierosolymam religione ipsi quadam vocibus ac sermonibus Judæorum quorundam (ut Procop. *eo lib. 2.* ait) objecta, reportanda curavit, 450 post annis, quàm à Tito essent ablata.

III. TERTIUM observatu dignum mihi visum est, quod Procop. *lib. 1. bell. Goth.*

Goth. commemorat accidisse in Samnio) hodie Abruzzo (cum Vitiges Rex Gothorum Romam oblideret, eamq; fortiter defenderet Belisarius: Pueri, qui pecus pastum egerant, colludentes, duos fortè specie & forma ceteris præstantiores qui inter se colluctantur, delegerant: Uni Belisarii, alteri Vitigis imposito nomine. His colluctantibus, alter, qui Vitigis nomen sumpserat, humi adfligitur: quem statim reliqua puerorum turba arreptum, multis cum conviciis & fannis de proxima arbore suspendunt: Lupus autem fortè ea oberrans: solum relictum (pueri enim lupo viso exterriti omnes diffugerant) miserè dilaceravit. Samnites re cognita pueros quidem missos fecerunt; sed ex hoc casu non dubitarunt adfirmare, Belisarium victorem fore. Quomodo & de Romulo commemorat *lib. 1.* Dionys. Eo à pastoribus quos inter educabatur, per ludum rege creato, patrum magnum, ad quem hoc nomine insignis deductus erat, regni quandam præfigurationem & conjecturam sumplisse. Nec absimile est, quod de Imp. Severo Spartianus memoriæ prodidit, eum in prima pueritia nullum alium inter pueros ludum, nisi ad Iudices exercuisse: cum ipse scilicet prælatis fascibus ac securibus, ordine puerorum circumstante, sederet ac judicaret. Simile quid accidit in prælio Philippeni, duæ enim aquilæ fortè prætervolantes, cum inter se pugnarent: quarum ea quæ ex Bruti ora advolaverat, victa avolavit. Ex quo certamine aquilarum velut augurio, prælii quoque instantis exitum conjiciebant, ut ait Dio *lib. 47.* Quamvis Appianus *lib. 4.* scribat eas circumvolasse signa & aquilas exercitus.

IV. Præterea urbis Romæ miserrimus tum status & conditio observanda est. Quinquies ea hoc Imperatore paucis annis capta fuit: Primum à Belisario anno imperii Justiniani X., L. post annis, quàm ab Odocere & Gothis capta teneretur: Procop. *lib. 1. bel. Goth.* Deinde à Totila: idem *lib. 3.* Tum rursus à Belisario: *eod. lib. 3.* Eoq; Constantinopolim revocato, denuò à Totila: & tandem eo interfecto, à Narse: qui eam denuò celebravit, antea præne desertam & vacuum à Senatoribus & civibus.

V. Fames autem hoc bello Gothico quanta Romæ & in omni ferè Italia fuerit, ex his faciliè intelligi poterit. Romæ non pauci obvolutis capitibus in Tiberim se præcipitarunt. In una Italiæ regione, quæ olim Picenum; hodiè Marcha Aconitana dicitur, plusquam 30. hominum millia fame tum absumpta fuissè, scribit Procop. *lib. 2. bel. Goth.*, multoq; plures in Calabria. Idem quoq; scriptor memoriæ prodidit, duas tum fuissè feminas, quæ viros XVII. à se necatos consumpserunt. hæ namq; duæ, cum, reliquis fame jam enectis, solæ domi relictæ desiderant, peregrè ad se venientes ac divertentes, noctu & in somnis necabant. Decimus octavus enim cum fortè eo ipso tempore evigilasset, quo eum ad interficiendum accellerant: illarum facinore & consilio cognito, utramq; obtruncat. Erant inquit, & qui alternis sese esitarent, Placentiæ, Urbeveti, alibi: *eodem lib. 2. & 3.* Alii dum herbas, quæ solæ erant reliquæ

reliquæ genu nixi petunt, easque evellere nituntur, viribus & corpore confecto, humi procumbunt atque in ipsis herbis immoriantur insepulti.

Alterâ Totilæ obsidione bos Romæ unus 150. flor. emebatur. Sed eò tandem ventum scribit Procop. *lib. 3. bell. Goth.* ut & mortuarum animantium, equorum, aliorum carnes ederent, mures denique & canes, atque urticas; hisque jam deficientibus, stercore & oleta.

Bello Vandalico, cum Maura muliere panem coquente (panem autem Mauri tum ita, ut olim Trojani, coquebant frumento scilicet pisto sive confuso crati torrendo imposito) duo pueri adfiderent famelici, Mauræ filius, & Gilymeris Regis fratris filius: massam Vandalus, altero prævento, semicottam arripit, moxq; ferventem licet ac cinere oppletam in os conjicit. Quem statim alter, arreptis ejus crinibus, multisq; plagis adfectum cogit semesam eximis faucibus reddere, teste eod. scriptore, *lib. 2. bell. Vand.*

VI. Sunt nonnulli, qui putent, Imperatore Justiniano Romæ & in Italia usum Latinæ linguæ vulgò desitum: quibus tamen vix est ut adsentiar, quod Procop. indicet, milites passim etiam tum Latinè in Occidente loqui solitos.

VII. Illud certum est, Consules tum desuisse, & tempora ex annis Imperii cæpta numerari, ut videre est in Procopio, Agathio, *Hist. miscel.* Gregor. aliis. Nam à *Natali Christi* sub imperium Caroli Magni, tempora notari cæpta, indicio est appendix Aimoini & hæc inscriptio, *lib. 4. legum Franciarum*: CAROLVS divino nutu coronatus, Romanum reges imperium, Serenissimus, Augustus omnibus Ducibus, Comitibus &c. Anno ab incarnatione domini nostri Jesu Christi DCCC. indictione IX. Anno verò regni nostri in Francia XXXIII. in Italia XXII. consulatus autem nostri I. Ipsi tamen Cæsares consularum quoque dignitatem primo aut altero Imperii anno sumere postea soliti sunt. Corippus certè *lib. 4.* splendidum Justinii II. consulatum describit: ab eoq; in usum revocatum esse Consulatum.

nomenq; negatum

Consulibus, consul post tempora cuncta novabo,

inquit Justinus ad populum, *lib. 3.*

VIII. Id quoq; memoratu non indignum, quod Procop. *lib. 2. bell. Vand.* scribit se vidisse. Cum enim ob adventum militum Belisarii in Picenum magnus incolæ terror invasisset, aliis aliò fugientibus, mulier quædam in ipsa fuga ad Urbis saliam (opidum jam olim ab Alarico Gotho eversum, non ita longè à Pisauro ad montes versus situm) infantem enixa, eoq; fasciis pro copia involuto & humi deposito, mox reliquos consecuta, ipsa quidem amplius non est visa; infantem verò ut capella fortè vagientem accepit, quæ & ipsa recens factum ediderat) ad sonum vocis tandem reperto, quasi commiseratione quadam, cum ubera illi sua præbuit fœlicitanda, tum cura ac studio eum diligenter adservabat, ne qui canis, aut alia quæ bestia eum læderet. Paulò post Picentes, intellecto, non se, sed Gothos à Belisario peti suam quiq; domum revertentes, puerum hunc in itinere salvum reperiunt. Quibus omni-

PPP

bus

bustali spectaculo attonitis, cum mulieres eum lactare vellent: infante lac humanum aspernante, statim aderat capella, multoq; balatu indicabat molestam sibi mulierum praesentiam. Quare & postea eum sola capella lactavit, & cum eo velut tutelæ causâ permanfit, donec adulesceret; Quem ex eo casu populares Ægyptum, sive Caprarium appellant.

IX. Jam verò ingens pestilentia hac atate grassata est, de qua Procop *lib. 2. bel. Pers.* Agath. *lib. 5.* & Evagrius *lib. 4. cap. 28.* cœpta in Æthiopia, ut Evagrius. nam Procop. ait, in Ægypto, unde & illa vetus apud Thucyd. *lib. 2.* & Lucret. *lib. 6.* & tertia, imperantibus Gallo & Volusiano, quam xv. annos durasse scribit Zonaras *lib. 23.* & diu ante eum Philostratus tertius, cujus meminit Evagr. *eod. cap. 28.* Scribit Evagrius, qui & ipse hoc morbo laboravit, hanc annos LII. quod à conditu orbis non contigit durasse, totumque terrarum orbem pervagatam fuisse. Sed intermittebat in hac aut illa urbe annos aliquot interdum, & postea eodem redibat. nam Constantinopoli anno v. imperii cœptam grassari; deinde aliquamdiu intermissam, eò rediisse sub extremum imperium Justiniani, ait Agath. Ait quoque Procop. initio quidem paucos; deinde quinque, sæpè x. millia funerum Constantinopoli una die fuisse: Justinianum autem per Referendarium Theodorum omnia humanitatis & benignitatis officia tam agrotantibus quàm mortuis præstitisse. Hanc luem in Occidente vocabant inguinariam: Paul. *lib. 2. cap. 4. & lib. 4. cap. 2. de Gest. Langobard.*

X. Fuit & Balæna sive Cetus hoc tempore captus, ingenti magnitudinis, latus 10. longus 30. cubitos. Porphyrium vulgò Byzantini vocabant. Norant enim hunc piscem, ut qui annos L. illis & vicinis infestus fuerat, non tamen perpetuò, sed per intervalla temporis. Multas sæpè naves demergebat àvorsis, una cum vectoribus & nautis; multas differebat, toto mari. Quare Imp. Justinianus varia molitus fuit, arte ut illum caperet, sed frustra. Tandem Cetus se ipse in pestem ac perniciem induit. Erat fortè magna maris malacia & tranquillitas; quo die innumerabilis Delphinorum grex ad ostium maris Euxini uno agmine confluerat: qui Cetum conspicati, alii statim alio; plerique tamen in Sangaridis (flumen est celebre Galatiæ, in Propontidem influens ponte ab Justiniano constratum) ostium elabuntur. Hos Porphyrius (quamquam primò venientes aliquot jam devoraverat) stimulante, ut verisimile est fame, dum in ipsum usq; flumen avidius persequitur: cæno & uligini ad ripam fluminis ita se immerfit, nullo ut visu inde se emergere & evolvere amplius posset. Quare ad accolæ perlata magno illi concursu in Cetum primò securibus ac dolabris invadunt. Sed cum parum hac ratione proficerent, multis illum rudentibus obligatum protelis boum ex uligine tandem extrahunt: extractum occidunt, & inter se patiuntur, ut Procop. *lib. 3. bell. Goth. & Zonar. lib. 3.* memoriæ prodiderunt. Non minorem beluam Hispali ex sinu maris ad ostium Bætis tempestate in litus & harenam longius, annis

ab h.

ab hinc xxv. ejectam: (quæ & ipsa magnopere se ex harena in mare rejicere, sed frustra, conata fuerit:) eamque à plebe ac nautis, adhibitis etiam scalis (tantæ erat beluæ altitudo) concilam fuisse, centum denique, ni fallit, libris juris ex ea exemptis: quidam ex eo ipso loco tum ad me scripsit, ipse *ἀνὸς τοῦ πηλ.* His æqualis ferè fuit piscis in Oceano Germanico olim, id est 13. annis ante Christum natum, M. Druso & Pisone Cos. captus, quem Dio *lib. 54.* scribit, pedes 20. latum, 60. longum fuisse: & qui nuper Anno Domini 1577. in Scadis ripa propè ab Antuuerpia captus fuit, longus 58. altus 16. pedes. Nec impar est ille, quem Dio in portu, quem vocant Augusti, imperatore Severo captum scribit: cujus, inquit, *τὸ μί μῆμα εἰς τὸ κυνηγέσιον εἰσάχθην πεντήκοντα ἀγκυρὰς εἰσὼ ἐδέξατο*: id est, cujus tanta erat magnitudo, ut imago ejus in amphitheatrum inducta quinquaginta urfos intra se reciperet.

XI. Præterea hujus Principis studio ac beneficio ars conficiendi nematis ferici (cujus coëmendi mercatores Rom. adhuc ex Alexandria in Indiam proficisci, magnamq; eo nomine vim pecuniæ ad Indos exportare erant soliti, Constantinopolim & in orbe Rom. inducta est, adlatis eò ex India utque per duos Monachos (quos Imp. Constantinop. fortè ex India profectos, multis & muneribus & promissis eò impulerat, vermiculerum ovis, omni-que arte demonstrata, Metaxa filium hoc fericum dictum fuit, indico fortasse nomine: quamvis Isidorus *lib. 20. Etymol. cap. 29* à circuitu filorum, aut quid transferatur, *ὅθεν τὸ μεταγὰρ* deducat: & Lucilli proferatur acro-teleution, *Ἰνδική μετὰ ξαμ*, quod Metaxa nomen hodie trajectis syllabis nostro sermone *Sammet* sive *Sammet* dicitur; Latino Holosericum & proprius Slavico *Axamit*. Lombardicum *Xeta*, sive *Seta* ab eod. detortum videtur, unde nostrum *Serden*.

XII. Terræ motus Constantinopoli sub extremum Justiniani imperium in ipsa hieme horribilis fuit: quantus nullus unquam, ait Agath. *lib. 5.* Mirifice tota civitas cõsternata fuit. Imp. ipse sine corona in Natali Domini procegebat. Ipsa urbs ferè tota eo motu collapsa fuit. Benignitate tamen & cura Principis pleraq; ædificia instaurata sunt, & imprimis hemisphærium sive testudo Ecclesiæ Sophiæ hoc quoq; motu deiecta. Moverat & paucis ante annis terra, non modo Constantinopoli, sed & aliis multis in locis: quo prior motu Berytus, Phœnicis urbs pulcerrima (sic enim ab Agathio *lib. 5.* & ab Imp. Justiniano in præfat. Pand. appellatur) propè tota eversa fuit: ita ut præter solum nihil ferè esset reliquum. Scribit autem Agath. *lib. 2.* ruina ædificiorum cum alios innumerales, tum Juris studiosos Beryti oppressos fuisse. Erat enim ea urbs (quæ & Beroë veteribus, Poëtis præsertim hodie Barutus domicilium Jurisprudentiæ, privilegio ei dato à Severo fortasse: quod & Imp. Justinianus confirmavit in Præf. Pand. ubi in trib. tantum urbibus, Romæ, Constantinopoli, & Beryti jubet jus doceri, & non in aliis, pœna x. librarum aut in Antecessorem alibi jus docentem constituta. Idem quoq;

P p p p 2

Prin-

Princeps collapsam Berytum instaurandam curavit; sed non ead. qua antea specie & splendore: ut ait Agathius. Et paulò pòst infelix urbs incendio conflagravit: quod ostendunt aliquot Epigrammata Græca *lib. 1. Anthol. vii. ἐν Ἀντιοχείᾳ*. Antiochia quoq; terræ motu ita tum afflicta fuit, ut 5000. civium pere-rint. Miserrima hoc Principe, oculus ante Orientis, quam totam direptam cum gravi cade incendit Chosroes, ut & sup. diximus ex Procopio *lib. 2. hist. Pers.* Quamvis eam Justinianus paulò pòst instaurarit, & mutato nomine Theopoliim appellarit, pulcriorem quàm fuerat ante everfionem, si Proco- pio fides habenda *lib. 2. περὶ τῆς κλισίας αὐτῆς*.

XIII. Commemorant & canem quendam ut admirabilem, Paul. *lib. 16. hist. misc.* & Cedrinus, à circulatorè Andrea (Paulus Italum fuisse ait) per fora & opida circumduci solitum: qui canis, & annulos spectatorum aureos, argen-teos, ferreos (nam & his ingenui, libertini, servi olim distinguebantur li-dor. *lib. 20. Etymol.*) in unum acervum à domino congestos, suum cuique red-dere: & aureos nummos Imperatorum multos multum confusos enucleatè secernere, quique ejusdem essent Imperatoris uno in loco alios diversis lo-cis disponere: & de ipsis denique spectatoribus rogatus qui dives, qui pau-per, quæ virgo, quæ casta vidua, quæ non; &c. singulos veste eorum ore ar-repta indicare norit: multi ut Pythonico spiritu canem inflatum esse dice-rent. Paulus rursùm & cæcum fuisse ait.

XIV. Præterea observanda est Turcorum & Slavorum prima mentio aut certè notitia in historia Rom. quæ duæ gentes hodie latissimè dominantur tam in Asia, quàm in Europa: ut Hungaros, Zecchos, alios omittam.

XV. Docti quoque viri multi hoc Principe vixerunt: Tribunianus, Tha-leleus, Julianus (cujus Epitome Novellarum non ita pridem est edita) & alii Jurisconsulti, de quib. *in præf. Pand. acl. 1. & 2. C. De vet. ju. enucl.* Huic Julia-no Antecessori Græcè & Latinè doctissimo, (qui tandem & Consul & Patri-cius ob ingenii claritudinem factus est) suos de arte Grammatica libros in-scripsit Priscianus. Ad eundem quoque pertinet vetus illud epigramma Theateti, quod extat *lib. 4. Antholog. ὁ Πηχ.*

Τῷ πρὶν Ἰουλιανὸν νομικῆς φάσκει, εἰπὼν ἰδῶσαι
 Πάμην ἢ Βερῆν, πάντῃ φύσις δύναιτο.

Doctissimus Alciatus *lib. 2. Disput. cap. 27.* non rectè id accipit de Salvio Ju-liano. Procopius quoq; & Agathius, quorum extant historiæ & hujus pluri-ma Epigrammata: Oratores, Advocati, & Historici: Simplicius, cujus ali-quot in Aristotelem exstant Commentaria, & alii Philosophi ac Medici, de quib. jam sup. diximus: Cassiodorus, vir ut ea ætate magnus in Repub. & lit-teris: Dionysius Abbas, Paschalis calculi scriptor, natione Scythæ. de quo Cassiodor. *lib. 1. Instit. cap. 23.* Priscianus Grammaticus, & Marcellinus Co-mes, cujus Chronicon à Schonhövio in lucem prolatum: Utinam ejus quo-que descriptio duarum urbium, Constantinopolis & Hierosolymæ, *iv. libris* teste

teste Cassiodoro *lib. 2. divin. Instit.* ab eo comprehensa, proferatur. Vixerunt quoque tum Poeta: Arator, cuius Actus Apostolorum extant: Dracontius, de quo Isidorus, à quo Fabricam Mundi typi jam prae dem descriptam habemus: Corippus, cuius jam sup. mentio facta est & Fortunatianus, cuius poemata habeo manuscripta: sed hi duo sub Justiniani successore Justino potius floruerunt. Commemoratur quoque Isidorus quosdam scriptores Ecclesiasticos, qui hoc Imperatore vixerint. Aprugium Ecclesiae Pacensis, Facundum, Ermianensis Justinianum Valensis, Justum Orgelitanæ in Hispaniis Episcopos; Martinum Dumienensis monasterii pontificem, & in primis doctissimum Victorem Tunnensis Ecclesiae Africanæ Episcopum: cuius historiam tantopere ab Isidoro prædicatam, utinam Michael Ruizius, cui Corippum debemus, vir doctissimus, in lucem proferat. Floruit ead. tempestate, & Liberatus archidiaconus Karthaginienensis, cuius extat Breviarium causæ Nestorianorum & Eutychianorum. Eodem Imp. & Jornandes Gothic. rerum scriptor, vixisse se ipse testis est.

Scribit quoque Isidorus, ipsum Imp. Justinianum libros quosdam de Incarnatione Domini edidisse, itemq; rescriptum contra Synhodon Illyricianam, & Episcopos Africanos. Omitto consulem Macedonium, & Paulum Silentiarium, quorum Epigrammata tantum quædam hodie extant, & Patrem, Monachorum veterum BENEDICTUM, qui his diebus apostolicis (inquit Paul *lib. 1. de Reb. Langob.*) virtutibus effulsit. Erant & tum quinque fratres, omnes præclare docti, patria Tralliani: quorum unus Olympius Jurisconsult. & Advocatus; duo Medici, Dioscorus, qui eam artem Trallibus in patria & Alexander, qui Romæ facitabat: Metrodorus Grammaticus, & Anthemius Mathematicus, uterque summus, eaque re ab Imp. Justiniano Constantinopolim vocatus: qui & Anthemium non modò Mathematicum, sed etiam Mechanicum eximium sive ut ait Procop. *lib. 1. περὶ τῶν κτην.* omnium qui sunt vel erunt, vel umquam fuerunt Mechanicorum principem: de quo mira quoque Agathius *lib. 5. adfert*) Sophia edificandæ velut architectum præfecit.

XVI. Nec hoc quidem prætermittendum Imperante Justiniano Cassiodorum tum Gothorum præfectum pratorio, adhibito Episcopo Rom. Agapito, voluisse exemplo veteris catecheseos Alexandriæ, de qua Eusebius *lib. 6. hist. Eccles.* scholam & professuram sacrarum litterarum Romæ instituere. Adhuc enim in Ecclesiis tantum & non in Scholis libri sacri recitari & explicari solebant. Sed hoc consilium suum bello Gothico fuisse impeditum, Cassiodorus ipse *lib. 1. Institutionum* his verbis testatur: Nisum cum beatissimo Agapito urbis Romæ, ut sicut apud Alexandriam multo tempore fuisse traditur institutum, nunc etiam in Nisibili civitate Syrorum Hebræis sedulo fertur exponi, collatis expensis in urbe Rom. professos Doctores scholæ potius acciperent Christianæ, &c. Sed cum per bella ferventia, & turbu-

PPP 3

turbulenta nimis in Italico regno certamina desiderium meum nullatenus valuisset impleri &c.

XVII. Illud non minus admirabile quod universo orbe Rom. innumeralia opera condidit aut refecit Justinianus: unus ausim dicere plura, quam omnes priores Imperatores: urbes, arces, Ecclesias, monasteria, aliaq; pias domus, pontes, vias, theatra, porticus, balnea, muros, &c. ut & sup. diximus: quæ omnia Procop. iv. lib. *περὶ τῶν κτισμάτων Justiniani*, jam pridem à Jurisconf. *Franc. Craneveldio* nostro rectè & Latinè redditis, diligenter est completus: quo in opere extremo: Nemo, inquit, dubitat, imò perspicuum est omnibus, ab Oriente sole in Occidentem usque ab hoc Imperatore Rom. imperium non modò castellis & propugnaculis, sed etiam militum præsidis & custodiis præclarum firmatum esse.

XVIII. Postremò, scribunt Græci recentiores, Glycas lib. 4. & Callistus lib. 17. & his antiquior Paulus *hist. miscell. lib. 16.* festum Christi, quod hodie vulgò Purificationis, ut & in legibus Caroli Magni à Græcis Hypapantes dicitur, quasi *Ocursus*, ab Imp. Justiniano institutum esse anno imperii xiv. Sed Græcis recentioribus, præsertim in re antiqua, non statim Fides habenda videtur: & sunt hodie viri docti, qui hunc diem festum antiquiorem esse non temerè existimant.

His tot rebus gestis Justinianus, tot præclaris operibus confectis tandem Constantinopoli inter homines esse desiit, anno imperii xxxix. cujus anni mentio est & in inscriptione veteri. Evagrius ait, eum imperio præfuisse annos xxxviii. Menses viii. quem & sequitur (ut solet) Nicephorus: Zonaras, & Cedrinus menses vii. & dies xiii. Iulius dies x: Recentiores Balduinus, Onophris, Hotomanus, alii, Zonaram sequuntur: & mortuum Justinianum ajunt Idib. Novem. Nam & Corippus indicat mortuum in hieme. Quare cum anno ætatis xlv. teste Cedrino, designatus sit Imp. ut & sup. dictum: consequitur, eum annos lxxxii. & aliquot menses aut dies vixisse. Adjicit Corippus mortuum eodem vultu & colore, benigno nimirum & candido, quo vivum, fuisse:

*Sic suprema sua servans insignia vita
Justinianus erat, non mutans morte colorem,
Sed solito candore nitens.*

Exequiarum autem Justiniani ritus, eodem Poeta teste lib. 2. & 3. hic fuit. Primum, mortui Principis corpus in atrio Palatii erat edito feretro impositum, diademate sive corona, & purpurea veste ornatum, adstabat magna famulorum multitudo stentium, cereis innumerabilibus circa lucentibus, aderat & thus, & balsamum, & alia unguenta, etiam mel pateris infusum, ad corpus conservandum. Justinus, qui ei successit, & uxor Justiniani Sophia accedunt ipsi quoque ad feretrum: atq; de more lacrimis multis fusis, verba novissima dicunt. Ipsa autem Sophia insigne monumentum, in quo res gestæ Justiniani essent,

ri essent intextæ, *exequiis adit solito plus, dona paternis*, ut ait Corippus. Deinde sub horam vi. diei, id est meridiem, iussu Imp. Justiniani feretro sublato procedit funus ex aula in Ecclesiam Apostolorum, Iustino Principe & universa civitate comitante, prælucentibus cereos acclutis, canentibus partim diaconis, partim feminis ascetriis & canonicis, de quibus & Nov. 43. & 59. In illa Ecclesia ipse Justinianus sepulcrum sibi jam vivo construxerat puro ex auro, ut ait Corippus: ex lapide Sardio, ut Niceph. *lib. 17. cap. 33.* ubi sepulcrum Iustinianus ait ingredienti dextram ejus Ecclesiæ partem obvium.

Illud quoque commemorat Corippus, à moriente Iustiniano sororis filium Iustinum designatum Cæsarem fuisse, datis Calinico, intimo & fidelissimo Senatori, quem & moriens Patricium fecerat secretis mandatis de Iustino in solum Cæsareum inducendo, ut mirer, recentiores quosdam scribere, Iustinianum mentis errore multò ante adfectus, vita functum esse, quod in nullo scriptore veteri lectum.

Illud ferè omiseram, Iustiniano anno imperii 34. ex peregrinatione in urbem reverso cum gravi capitis dolore adfectus domi se teneret, nec populo conspiciendum daret, eaque re sermone de morte ejus passim disseminato, magnum motum extitisse, omnemque panem tota urbe venalem statim à plebe direptum fuisse. Eodem tamen die cum Senatu vesperi convocato Prefectus ubi in omnibus vicis lumina accendi curasset, quod Princeps convalesceret: motus quoque sedavit, teste Paulo *lib. 16. hist. Miscell.*

Extrema quoque ætate, anno xxxvi. ut Paulus 16. *hist. miscel.* est auctor, cum Mauri ob negatam sibi ab Iohanne Duce Africæ, eo ni fallor, in quem Corippus Iohannida scripsit, pecuniam antè ipsi dari quotannis solitam, cum Africam graviter infestarent: Imperator milit in Africam sororis filium Martianum Magistrum militum: à quo casus ad internecionem Mauris pacata planè fuit Africa.

Ex his jam, Auditores, cum res gestæ, tum virtute ejus insignes intelligi possunt. Vicia tamen ejus nonnulli gravia quædam adferunt. Et in primis avaritiam ejus, atque Theodora, vehementer accusat Evagrius *lib. 4. cap. 30.* eumque secutus Zonaras *lib. 3.* quæ accusatio gravis est, si vera præsertim in Principe: Vetus est, *Pauper & egenus Princeps (avarus autem semper eget) magnus calumniator*, nihil enim ille non reperit, aut aliis suggerentibus, quos Plinius eleganter avaros adulatorum in Panegyri. vocat, arripit, quo suos expilet. Quare & ipse Imp. Marcus dicere solitus est. In Imperatore avaritiam esse acerbissimum malum teste Vulcatio, in vita Cassii: Sed Evagrii fides, ut & in aliis, ita hac in re mihi suspecta est. Esi enim cum ad orbem terrarum tot præclaris operibus ornandum ac muniendum, tum ad pacem Reipub. & Ecclesiæ, bellis tot gerendis, & controversiis de religione sedandis, restituendam, magnus sumptus faciendi erant, tres tamen thesauros ingentes, unum Vandalorum, (in quo multas myriades talentorum fuisse ait Procop. *lib. 2. bell. Vandal.*)

Vandal. duos Gothorum, partim à Belisario, partim è Narſe accepit, tantis ſumptibus facilè pares. Extrema quidem ætate exhausto jam fiſco (multi enim ejus ſorices ac tineæ aulicæ) à civibus pecuniam mutuam, data illis cautione & chirographo, accepit. Quam licet non ipſe, heres tamen ejus & filius Juſtinus, ſtatim à morte patris, civibus reddidit atque omnem perſolvit: receptis cautionibus & publicè exultis, excuſato ſenio patris. Sic enim Corippus ea de re canit *lib. 2.*

*Plurima ſunt vivo nimium neglecta parente :
Vnde tot exhaustus contraxit debita fiſcus,
Reddere quæ miſeris, moti pietate, paramus.
Quod minus ob ſenium factumve actumve parentis.
Tempore Juſtini correctum gaudeat orbis.
Nulla fuit jam cura ſenus &c.
In cælum mens omnis erat, &c.*

& mox :

*Tunc poſita ratione palàm, populoq; vidente,
Debita perſolvit genitoris, cauta recepit, &c.*

Deinde, ſi tam alieni fuit appetens & avarus Imp. Juſtinianus, cur tres locupletandi fiſci modos, juſtos duos, tertium injuſtum, ſed jam diu receptum ſuſtulit? Publicatio bonorum juſtus ſemper modus fuit habitus. Juſtinianus tamen bona damnatorum, excepto crimine Majeſtatis, non fiſco (cujus nunquam mala, inquit Senator Rom. eſt cauſa niſi ſub bono Principe) inferri, ut ante, ſed propinquis dari juſſit. *No. 134. §. ult.* Caducarias quoque leges ſuſtulit, quamvis ab Imp. Auguſto fiſci ararii (ut Dio *lib. 56.* & Plin. *in Paneg.* ait) augendi latas: tantum etenim (inquit Juſtinianus) nobis ſuper eſt, quod ſcientes etiam fiſcum noſtrum ultimum ad caducorum vindicationem vocari: tamen nec illi pepercimus, nec Auguſtum privilegium exercemus, ſed quod communiter omnibus prodeſt, hoc rei privatorum noſtræ utilitati præferendum eſſe cenſemus: noſtrum eſſe proprium, ſubjectorum commodum imperialiter exiſtimantes. *l. 1. ſub finem C. de cad. toll.* Venditio autem magiſtratum & officiorum modus eſt turpis ille quidem, & injuſtus, multis tamen uſitatus augendi fiſci. Huic non abſimilis eſt, quem Suffragia veteres vocabant: quo Princeps ipſe, & Magiſtratus majores non quidem vendere officia ſe dicebant, ſed ſuffragii tantum nomine, munera capiebant: res eadem, nomen aliud. Et hunc igitur modum, ne quid ſuffragii nomine vel in fiſcum inferatur, vel Magiſtratibus detur, gravi Ediſto, (licet, inquit, non exiguus fiſco redditus ea re decedat) vetuit *Novel. 8.* tum quia avaritia (inquit) ſit omnium malorum parens &c. tum quia qui emunt officia, cur non vendant, nulla ſit ratio, cum quæ emeris, vendere Gentium Juſ ſit, ut ait Seneca.

Commemorat quoq; Zonaras, eum ut tot moliendis operibus ſufficeret, annonas

nonas etiam stipendia doctoribus bonarum artium in urbibus constituta minuisse, eaque re facta, ut barbaries passim in civitatibus succresceret. Symmachus Pref. urbi, vir gravis & prudens, *Specimen*, inquit, *hoc est florentis reip. ut disciplinarum professoribus præmia opulenta pendantur*, lib. 1. epist. 73. Et hæc omnium principum bonorum fuit mens & sententia, nutrire bonas artes, præcipuè studia litterarum, ut de Constantino ait Sex. Victor, de Octaviano & Vespasiano Suetonius, de Trajano Plinius, de Hadriano Spartianus, de Antonino Capitolinus, de aliis alii. Paucis ante Justinianum annis Imp. Leo cum Eulogio Philosopho telleram frumentariam dari iussisset, & quidam Cyclopes submurmurarent, eam militibus potius esse dandam exclamans pius Princeps, *Vnam*, inquit, *is temporum meorum aliquando sit statum, ut militum quoque stipendia in litterarum doctores transfere possim*. Verum cum Imp. Justinianus Princeps fuerit liberalissimus, & bonarum artium doctores multis commodis immunitatibus & præmiis adfecerit, quæ partim in Pand. partim in Cod. extant: non est probabile, eum stipendia & annos eorum deminuisse ac delibasse: præsertim cum in Cod. suo hæc verba collocarit de Professoribus: *Mercedes autem eorum & salaria reddi jubemus: quod facilius liberalibus & memoratis artibus multos instituunt*.

Reprehenditur etiam à quibusdam, quod annos xxxix. quibus præfuit Imperio, numquam ferè excesserit urbe Constantinopoli, omniaque per legatos administrarit ipse domi desidens cum Theodora. Quod etsi non magnam meretur laudem: idem tamen & Octavianus, de quo Suetonius c. 20 & 21. & Antoninus Pius optimi Imperatores factitarunt. Antonius quidem causam adferebat hanc, quod provincialibus comitatus principis, licet parci, sit gravis. Capitolinus & hanc adfert cur in urbe sederet, ut undique nuntios citius utpote medius (*sic legend. puto*) posset accipere. Justiniano autem erat & alia causa: ne scilicet eo absente sedes imperii à conjuratis aut imperium adfectantibus, quos in urbe esse sciebat, occuparetur. His accedit ea, quod jam grandior, Imperator sit factus, quamvis & hic culpe aliquid ex Theodora Justiniano adhareat.

Quod ad religionem attinet: quo nomine idem scriptor satis impotentis animi in Justinianum magnopere invehitur, jam sup. ei satis factum. De Nomothelia quoque ejus, quam recentiores nonnulli reprehendunt, supra jam respondimus.

Hi autem, qui leges & constitutiones ejus, quibus usuras ac divortia, & Consobrinorum conjugia permittit, accusant, jam pridem respondit Alcianus lib. 6. parerg. c. 20.

Et falsum est, quod spargunt quidam, veterum scripta Jurisconf. jussu ejus igni cremata esse. Hæc enim calumnia etiam verbis Principis l. 2. §. *tanta*, C. de vet. Jur. enucl. ut alia argumenta omittam, refellitur. Nemine audente (inquit) cōparare ea, quæ antiquitas habebat, cum his quæ nostra auctoritas

Qqq

intro-

DE IMP. FL. JUSTINIANO.

38
introduxit, quia multa & maxima sunt, quæ propter utilitatem rerum trans-
formata sunt. Et § *hec igitur omnia*, quibus Imp. satis indicat, libros & scripta
veterum non esse à se deleta vel exulta. cur enim alioqui ea veteret compa-
rari cum suis? sic & l. i. §. *Et hoc locum*. C. de cad. toll. Ne quis veteris juris pro-
lixitatem quasi rebus necessariam, vel pro eorum revolvat scientia. Nolim
tamen eum omni culpa (in nullo enim, inquit ipse, peccare divinitatis magis
quàm mortalitatis est) liberare. Nam ut de tanto Principe modeste dicam, u-
xori nimium indulgisse videtur, cujus in verba non minus, atque in sua, Ma-
gistratus jurare voluit, Nov. 8. in qua Theodoram suam in consilium de Rep.
adhibuisse se scribit: à qua & impulsus fortasse fuit ad indignos Principe po-
ros: ut Zona, lib. 3. indicat: cum uxori sufficiat obsequi gloria marito imperii
ait Plin. Deinde ea legum varietas ac multitudo constitutionum Reip. certè
non est salutaris, (ut gravissimè Tacitus *Annal. 3. corruptissima*, inquit, *Repub.*
plurimæ leges: cujus tamen rei culpam Tribuniano imputat Procop. Hoc in-
constantia & varietatis Justiniani in legibus condendis vitium, jam pridem
& Alciatus reprehendit lib. 4. *Dissunct. cap. 7.*

Præterea excusari vix potest, qui tot operibus toto orbe moliendis & ædi-
ficandis tantam vim pecuniæ absumpserit, atque fiscum planè exhauferit.
Sumptus enim in opera licet publica nimii à viris doctissimis improbantur,
inquit M. Cic. lib. 2. *de Offic.* Nec grata sunt Deo licet ipsi dicatæ basilicæ, nisi
quas sua qui pecunia aut benè parva ædificavit, inquit Evagrius lib. 4. Nihil
enim Deo gratum; quod non idem justum. Nec liberale dicendum, eripere
aliis quod aliis largiaris. Nihil potius largiatur Princeps, dum nihil auferat:
ait Plin. *paneg.* Quare & Trajanum hic ibi laudat, qui tam fuerit parcus in
ædificando, quàm diligens in tuendo. Quamquam & in ædificando satis
multus fuit Trajanus. Ex omnibus enim Imperatoribus tres hi, Octavianus,
Trajanus & Justinianus plurima opera ædificaverunt. Quare & Octavianus
non veritus fuit dicere: *Urbem latericiam repperi: relinquo marmoream.* Traja-
nus vulgò dictus fuit HERBA PARIETARIA, ob titulos multis ædibus
inscriptos. nam & aliorum opera Principum resciscens suum nomen inscri-
bebat: ut & Ammianus lib. 27. & Sex. Victor in vita Octaviani & Constanti-
ni Magni, aliiq; memorie prodiderunt.

In Religione autem, si quid peccavit, id, ut Principe tam pio, per impru-
dentiam factum existimandum est. Quare & Synodus sexta, centum post
annis coacta, hunc Principem cum sanctis aliis æterna quiete fruente sepè
appellat: & Callistus lib. 17 cap. 31. ejus memoriam, ut religiosissimi principis
in magna Sophia Ecclesia, & in Ephesia S. Johanni ab ipso extracta, fieri so-
litam scribit.

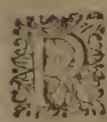
Habetis jam Auditores, Principem pietate, sapientia, fortitudine, omni-
que virtute clarissimum: cujus memoria cum omnibus ordinibus, tum in pri-
mis viris Politicis, Jurisq; studiosis grata & sancta esse debet. Nam ex tot
tantisq;

DE IMP. FL. JUSTINIANO.

tantisque ejus operibus, & monumentis toto orbe excitatis, duo potissimum hodie sunt reliqua: Templum Sophiæ in Oriente, & Templum Justitiæ in Occidente, licenim Corpus Juris ab ipso Imp. appellatur l. 2. §. *Ne autem incognitum. C. De vet. jur. enucl.* Illud impura & barbara Turcorum natio, annis ab hinc 140. conspurcavit, & profanatum etiam tenet. Huic si quæ temporum potius, quàm hominum vitio maculæ sint adpersæ, spes est fore, ut quod annos jam l. x. summi viri agunt, brevi omnes eluantur. Quod Templum Justitiæ sive Sophiæ potius, non injuria quis appellet altero illo multò præclarius: quamvis de illo jam perfectò exclamarit Justinianus: *VICITE SÆL OMON.*

Quod igitur unum jam reliquum est, O Æterne Deus, Pater D. N. Iesu CHRISTI, qui Rerump. omniumque bonarum legum parens es & tutor, omnibus te precibus supplex veneror & oro: Primùm ut Sereniss. Principem nostrum, N. M. Q. T. D. Ducem WILHELMUM cum inclita conjugè & liberis, quos inter Princeps MAXIMILIANUS, hujus decus & columen Academiæ eminet, clementissimè tueri, tuoq; sancto Spiritu, atque omnibus bonis magisque augere & beare velis. Cujus principis nostri unico secundum te, Deus, beneficio, cum tota hac insignis provincia Bajoariæ in his difficillimis temporibus omnibus pacis artibus floret: tum hujus præclaræ Academiæ corpus alitur & augetur, multisque commodis & præmiis cotidie ornatur. Deinde, ut hanc clarissimarum Academiæ, illustre hoc bonarum artium domicilium, omniaque ejus membra, tot præstantes Doctores, tam nobilem & eruditam juventutem, eadem benignitate complecti velis: atque efficere, magis ut ea magisque concordia, modestiâ, ac studio bonarum artium, omnibus denique virtutibus efflorescat ac celebretur: Postremò, ut & mihi, qui immortalis ejusdem Principis beneficio nuper huc vocatus hodie, no primùm die in hujus Athenæi quasi possessionem pedem pono, benignè & assis & præstare velis, ut huic florenti ac studiosæ juventuti non modò ju-re & legibus rectè docendis, sed etiam piè & honestè vivendo, cum doctissimis & clarissimis Collegis, verus Antecessor, præire possim ad Reip. salutem, Ecclesiæ Catholicæ incrementum, & nominis tui gloriam sempiternam.

INDEX HISTORICUS RERUM ROMANARUM CIVILIUM ET BELLICARUM AB Urbe condita usque ad Imperat. Flavianum Iustinianum primum.



PARILIA sive Parilia à Romulo instituta, xi Kal. Mai. Liv. lib. 1. & c. qui est dies natalis urbis Romæ, Itemq; novæ Romæ, teste Zonara tom. 3. à Constantino mille & octoginta quatuor post annis instauratæ Hieronym. in Chron.
Initio Civitatis populus sine lege certa sive jure certo primum agere instituit, omniaque magis a regibus gubernabantur, ait Pompon. l. 2. D. de orig. jur.
Postea aut ad aliquem modum civitate, Romulus leges quasdam ciuitatis ad pop. tulit. d. l. Liv. 1. & Dionys. lib. 1. ubi ait, multas illas non scriptas, quasdam & scriptas ab Romulo latis fuisse
Deinde Numa jura diuini auctor fuit Romanis Liv. lib. 1. & Dionys. lib. 2.
Rubigilia a. d. vii. Kal. Mai. ab eo instituta anno regni xi Plin. lib. 18. c. 29.
Rege Tullo Hostilio.
Quæstores parricidii sive rerum capitalium instituti, Liv. lib. 1.
Numæ leges Ancus postea tabulis ligneis (ærearum enim Romæ nondum erat usus) inscriptas, in foro omnibus cognoscendas proposuit. Dionys. lib. 3.
Ius quoque fœnale sive militare Ancus condidit, teste Livio lib. 1.
L. Tarquinio Prisco regnante, Romæ Ludi Romani sunt instituti. Liv. lib. 1.
Postea Servius Ius civile, id est, privatum, de contractibus & delictis 50. legibus complexus fuit. Dionys. lib. 4.
Sed eis Tarquinius Superbus abrogatis omnia rursus manu regio administravit. Dionys. eod. lib.
A. V. C. CCCII. & III.
Leges xii. tab. latæ à Decemviris. Pompon. l. 2. D. de orig. jur. Liv. lib. 3. Dionys. lib. 10. Tacit. Annal. 3.
Hermodorus Ephesus, quo Decemviri interprete legum Solonis sunt usi in ll. xii. tab. scribendis: & cui propter hanc navatam operam in foro statuam posuerunt. l. 1. §. 2. D. de orig. jur. Cic. 5. Tuscul. Quæst. Strabo

lib. 14. Plin. lib. 34. c. 5. Diog. Laert. in vita Heracliti.
A. V. C. CCXLIII. Primi Consules L. Iunius Brutus, L. Tarquinius Collatinus.
Leges regis, quæ regni erant propriæ, lege Tribunicia abrogatæ. Pomp. l. 2. D. de orig. jur.
Leges regis de contractibus, quas Tarquinius abrogarat, in usum revocatæ à Consulibus. Dionys. lib. 5.
P. Valerius Publicola primus Romæ triumphavit quadrigis. Plut. in ejus vita.
CCXLV.
Valerio Publicola n. T. Lucretio
Quæstores ærarum, primum à rege Tullo Hostilio, postea his Cos. creati Plut. Publ.
A. V. C. CCL.
Agrippa Menenio, P. Postumio Cos.
Oratio instituta à Postumio. Plin. lib. 15. Dionys. lib. 5.
A. V. C. CCLV.
Q. Clælio T. Lartio Cos.
Primus Dictator T. Lartius. Liv. lib. 2. Dionys. 5.
Census ab eo actus, & lustrum conditum. Dionys.
CCLVIII.
Appio Claudio, P. Servilio Cos.
Seditio plebis ob nexos Liv. l. 2. Dion. 5.
CCLX.
Sp. Cassio, Postumio §. Secessio plebis in sacrum montem trans Anienem.
Tribuni plebis creati duo, qui tres sibi collegas adsciverunt.
Lex sacrata lata in eod. monte. Liv. lib. 3.
CCXCIV.
C. Horatio Q. Minucio C.
Tribuni plebis. X. creati. Dionys. lib. 10. bin. ex singulis classib. Liv. 3.
CCCIV.
L. Valerio, M. Horatio cos. Lex Horatia de plebiscitis ab hoc cos. lata Liv. lib. 3.
CCCIX.
Tribuni militum cōsulari potestate primi. Liv. lib. 3. Sed his abdicare jussis denud cos. creati.

Eod.

INDEX HISTORICVS.

Eod. anno T. Quinctius, M. Geganius Ma-
rinus cos.

Primi Censores creati, Liv. l. b. 5.

CCCXX

Tribuni militum consulari potestate,
hoc anno & posteris, usq; ad annū CCCL
XXXVI. quo reditum ad consules, & plebs
obtinuit, ut alter consulum esset ex plebe.

CCCLXIII.

L. Æmilio, P. Sextio. Roma à Gallis capta.
Liv. l. 5. 6.

Prætura & Ædilitas curulis institutæ. Liv.
lib. 7. initio.

CCCLXXXVII.

Lex Licinia de altero consulum ex plebe
creando. Liv. lib. 6.

Primus Cos. ex plebe L. Sextius. Liv. lib. 6.
Mortuus Camillus. Plutarch Camill.

CD.

Manlius Torquatus IC. Cos. fuit, & sapius
Dictator à quo Imperia Manliana. Va-
ler. lib. 5. cap. 8.

CCCCXVI.

Lex Publilia de plebiscitis, ut omnes ea
Quirites teneant, lata à Q. Publilio Di-
catore. Liv. lib. 9.

CDXX.

Annus sine consulibus, interjectus ab Ha-
loand. inter Cos. M. Livium & C. Æmi-
lium, & Cos. M. Valerium & Q. Apuleium
CDXXII.

M. Claudio, C. Valerio cos.

Prima quæstio de beneficiis, & lex de iis
constituta. Liv. lib. 8.

CDXLIX.

P. Sempronio Sopho, P. Sulpitio.

Cn. Flavius, qui fastos circa forum pro-
posuit, & à quo jus civile Flavianum, ædi-
lis curulis fuit Liv. lib. 9. l. 2. §. postea cum
Appius. D. de orig. jur. Cic. ad Att. & c.

Iurisc. hoc tempore clari. App. Claudius
Cæcus, qui consul cum L. Volumnio Flam-
ma: & P. Sempronio Sopho, qui consul
hoc anno. l. 2. §. juris. D. de orig. jur.

CDLXVII.

M. Valerio, C. Ælio cos. Tertia in Ianicu-
lum secessio pleb.

Lex Hortensia de Plebiscitis, ut vim legis
habeant, lata à Q. Hortensio.

Dictatore Liv. xi.

Triumviri capitales tum primū creati.
Liv. eodem loco.

CCCCLXXII.

Q. Marcio L. Æmilio cos.

Belli tarentini initium, & cum Pyrrho
postea Orof. lib. 4. c. 1. Zonar. lib. 2.

CDLXXXIV.

Q. Ogulnio Gallo, C. Pictore cos.

Quæstorum numerus auctus, in s. Epit.
Liv. 15. dicitur.

CDLXXXVIII.

Q. Fabio; L. Manilio Vitulo Cos.

Bellum Punicum I. cujus causæ apud
Zonar. 2. Vell. 1.

Ti. Coruncanius, Tusculanus, qui pri-
mus jus profiteri cepit, circa initium pri-
mi belli Punicum floruisse videtur. Cic. enim
de Sene. post Curium ponit Coruncanium.
At Curius Cos. fuit Anno CDLXIII. & de-
nuo CDLXXXVIII.

CDXCIII.

Cn. Scipione, C. Duilio cos.

Primus triumphus navalis Duilii Cos. de
Pœnis. Liv. Epit. 17.

DX.

C. Fundanio, & Sulpicio Gallo Cos.

Prætor peregrinus primus creatus. Liv.
epit. 19.

DXI.

C. Lutatio Catulo, A. Postumio.

Prætores duo tum primū creati aut cer-
tè anno vel biennio antè. Liv. Epit. 19.

DXII.

Q. Lutatio, Torquato II.

Pax data Carthagenensibus petentibus
post insigne prælium ad Ægates, insulas.
quo victi Pœni. Liv. Epit. 19.

DXVIII.

T. Manlio, C. Atilio Bulbo.

Prima provincia facta Sardinia Vellei, 1.
Prætorum numerus ampliatus est, ut ef-
fent 14. Liv. Epit. 20. Credo propter Sardi-
niam: & proinde hoc anno, aut seq.

DX XII.

Mafone, M. Pomponio Mathone.

Divortium primum Sp. Caryillii Rugæ,
Dionys. Agell. 18.

DXX XV.

Scipione Ti. Sempronio.

Belli Punicii II. origo. Liv. 21.

DXXXVI.

Cn. Servilio, C. Flaminio II.

Ad lacum Thrasimenum victi ab Hanni-
bale Romani, & occisus Flaminius consul.
Liv. 22.

DXXXVII.

Q999 3

Varro

INDEX HISTORICVS.

Varrone, L. Æmilio Paulo Cos.
Cannense proclium, quo victi ab Hanni-
bale Rom. Liv. 12.

DXL.

Q. Fabio, Ti. Sempronio.
Miles mercenarius primus in castris Rō.
Celtiberi. Liv. 24. Lex Oppia de cultu fe-
minarum, lata à C. Oppio Trib. pl. Liv. 34.

DXLI.

Flacco 111. Appio Claudio.
Ludi Apollinares instituti. Liv. 25.

DXLIX.

M. Cornelio, Tuditano.
Lex Cincia de donis & muneribus, lata,
à M. Cincio trib. pl. ita Hor. lib. De leg.

DL.

Lex Lætoria, à C. Lætorio, trib. pl. lata
hoc ferè tempore Plautus enim Pseudolo
indicat, eam sua ætate laram, & vocat qui-
nam vicenariam. Cic. 3. De nat. Deo Capi-
tolin. Marco.

DLII.

Lentulo, F. Ælio.
Pax iterum data Carthagenensibus Liv.
lib. 30.

Scipio dictus Africanus, primus à devi-
cta gente. Liv. ibid.

Bellum contra Philippum Macedonum
regem susceptum. Liv. lib. 31. & Fasti Capit.

Sex. & P. Ælii Pætii, fratres Iurisc. ex. ii
Publius consul fuit cum Cn. Corn. Lentu-
lo A. DLII. Sextus cum T. Quintio Flami-
nio A. DLV. Liv. lib. 32.

P. Atilius IC. in l. 2. D. de orig. jur. qui in
Cic. Lælio L. Atilius dicitur in cod. manu-
scr.

DLVI.

Cethego, Q. Minutio.

Lex Atinia de usucapione lata mihi vi-
detur à C. Atinio Labeone trib. pl. de quo
aliàs plurib. lib. 33.

Pax Philippo petenti data, & Græciæ li-
bertas. Liv. d. lib. 33.

Prætorum numerus ampliatus, ut seni
essent. Liv. cod. lib.

DLVIII.

M. Catone, Flacco Cos.

Lex Oppia abrogata Liv. 34.

M. Porcius Cato, & ejus fil. Marcus uter-
que IC. Consul fuit pater cum L. Valerio
Flacco hoc A. & Voconiam l. suavit jam se-
nex A. DLxxxv. Philippo & Cæpione cos.
Cic. de Senect.

DX.

C. Fundanio Sulpicio Gallo.
Primus Prætor peregrinus creatus aut
anno post. Liv. lib. 19. epit.

DXII.

Q. Lutatio, A. Manlio II.
Tribus xxxv. esse cœperunt. Liv. epit. 19.

DLXI.

L. Quintio Cn. Domitio.
Belli Antiochini origo. Liv. 35.

DLXII.

P. Scipio Nasica I. C. is qui vir opt. à Senatu
judicatus fuit, hoc tempore floruit. hoc
enim anno consul collegam habuit M.
Acilium Glabrimonem. l. 2. D. de orig. jur.
Liv. lib. 35. Plutarc. Quintio.

DLXVII.

Sp. Postumio, Q. Marcio.
Bacchanalia sublata Liv. 39.

DLXVIII.

Appio Claudio Semp. Tuditano.
Mortui tres clarissimi Imp. Scipio Ma-
jor Literni, Hannibal, & Philopœmen. Li-
vi 39. Anno ante Plautum. Cic. in Cat. Maj.
& Bruto.

DLXXX.

L. Postumio, & Lænatæ.
Floralia instituta, 19. Kalen. Maj. Ovid. 5.
Fasti. Plin. lib. 18. c. 29. anno D. X. VI. nisi sit
error in numeris.

DLXXXI.

Lænatæ, P. Aelio.
Belli Persici sive Macedonici origo Liv.
lib. 41.

DLXXXIV.

Q. Marcio, Cn. Servilio.
Lex Vaconia lata à Q. Vaconio Saxa trib.
pl. Cic. De Senect.

DC.

Q. Fulvio Nobiliore, T. Annio Lusco.
Consules inierunt Kal. Ianuar. antè Idib.
Martii soliti. Cassiod. Fast. & Liv. epit. 47.

Hoc ferè anno Lex Aquilla de damno
injuria dato lata mihi videtur. est enim
pervetusta.

M. Manlius IC. (à quo Manlianæ formu-
læ apud Varron. lib. 2. De re rust. & Cic. 1.
De orat.

M. Iunius Brutus, qui unà cum P. Scæv-
ula (de quo mox) fundarunt Ius civile. l. 2. D.
de orig. jur. Cic. Bruto; lib. 2. Offic. & 2. De
orat.

C. Livius Drusus IC. qui cæcus tandem
factus, de quo Cic. 5. Tusc. videtur enim is
esse,

INDEX HISTORICVS.

esse, qui Consul fuit cum Scipione Afr. Minore altero post Manlio anno, h. e. DCVI. DCIII.

T. Flaminio, & M. Balbo. Origo belli Punicæ 111. intra quadriennium confecti. Liv. epit. 48 & 49. Tertii belli Punicæ initium altero & sexcentesimo anno ab V. C. intra quintum annum quàm erat cœptum, omnino est consummatum.

Lex Iunia Velleia de testamentis, ne rumpantur certis casibus agnatione sui heredis, lata videtur à Trib. pl. Iunio & Velleio, circa bellum Punicum 111.

DCIV.

L. Censorino, & M. Manilio.

Calpurnia ex de repetundis, lata à L. Calpurnio Pisone trib. pl. Cic. Bruto, & 1. De offic.

Quæstiones perpetuæ institutæ, antea enim Quæstiores causarum capitalium, si casus accideret, ad tempus creabantur. Liv. lib. 4 & 38 l. 2. D. de orig. jur.

Lex Scribonia de servitutibus urbanæ prædiorum, & usurpatione earum. Et hæc est lex de jure civili, ideoque a trib. pl. lata. Videtur igitur mihi lata à Scribonio Libone.

DCVII.

Cn. Lentulo, & L. Mummius.

Achaia Corintho eversâ facta provincia.

Viriathinum & Numantinum bellum cœptum. Orof. & epit. Liv. 52.

DCVIII.

Q. Fabio Max. L. Hostilio.

L. Mummius de Achaia triumphus. Liv. epit. 53.

DCXI.

L. Metello, & Fabio Max.

Censura Scipionis Minoris, & L. Mummius Achaici celebris Agell.

Cic. 2. De orat. Valer. lib. 4.

DCXV III.

Flacco, & Pisone

1. Servili bellum in Sicilia cum Euno servorum duce. Liv. epit. 54. Orof.

Confectum à consule P. Rupilio.

DCXX.

P. Mucio Scaevula IC & Pisone.

Prima seditio Ti. Gracchi trib. pl. Livius epit. 58 & alii.

DCXXII.

L. Valerio Flacco, P. Crasso Divite.

Belli Asiatici cum Antiocho origo. Orof. Iustinian. lib. 37. Confectum postea ab Aquillio consule. Vellei.

Tres Mucii Iurisconsulti hoc tempore floruerunt. l. 2. D. de orig. jur.

1. P. Mucius Scaevula doctissimus: qui consul A. DCXX. collegam habuit L. Calpurnium Pisone.

11. P. Licinius Crassus Mucianus, qui & Dives, hujus P. Mucii frater, qui consul. A. DCXXIII. Collegam habuit L. Valerium Flaccum. Agell. lib. 1. cap. 13. Vell. lib. 2. Cic. 1. De orat.

111. Q. Mucius Augur, Crassi Oratoris gener, & Ciceronis in jure civili & Augurali disciplina præceptor. Cic. Lælio, Bruto & 1. De Orat. Consul collegam habuit L. Cæcilius Metellum A. DCXXXVI. Eutrop.

Visellius Aculeo l. C. de quo item Cicero Bruto.

T. Iuventius magna (inquit Cic. Bruto) cum juris civilis intelligentia: cujus auditor P. Orbilius nactus fere æqualis.

DCXXV III.

Hypæro & Fulvio Flacco.

Seditio Fregellana, compressa ab L. Opimio Prætor, Fregellis dirutis. Obsequens. Liv. epit. 60.

Belli Allobrogici initium: quod confectum a Q. Fabio Consule. Liv. 60. & 61.

DCXXXII.

Opimio, & Q. Fabio Max. qui & Allobrogicus.

Bellum Allobrogicum confectum. Vell. lib. 2.

Seditio C. Gracchi trib. pleb. Plutarch. Gracch.

DCXXXIX.

M. Acilio Balbo, C. Porcio Catone. Bellum Thracicum, Vell. lib. 2. epit. Liv. 63.

DCXL.

C. Metello & Cn. Carbone.

Bellum Cimbricum cœptum: & postea C. Mario v. M. Aquillio co. confectum. Tacit. De moribus Germ. & Obseq. Plutarch. Mario Liv. epit. 64. Orof.

Insignes aliquot Iurisc. idemq; principes Reip. Rom. hac ætate floruerunt. P. Rutilius Rufus: de quo tam multa Cicero & alii, in his Oro. lib. 5. cap. 17. Hic consul fuit A. V. DCXLIX.

Aulus Virginius: (sic enim legend. in L. 2. D. de or. jur. ut & in Cic. Lælio: non, Paulus) Q. Aelius Tubero, qui Consul non fuit, ut putat Pompon. in ò ne Prætor quidem. Cic. pro Muræ. & Bruto, Sext. Pompeius, qui

INDEX HISTORICVS.

- qui & Geometra: L. Coelius Antipater, qui
& historicus, & L. Crassi Oratoris magister,
l. 2. D. de or. jur. Cic. Bruto, &c.
D CXLII.
- Scipione Nasica, & Bestia.
Belli Iugurthini initium, Orof. Confe-
ctum L. Cassio, C. Mario Cos. Sallust.
D CXLIII.
- Postumio & Minuio.
Lex Manilia, de limitibus, lata à C. Mami-
lio Limerano, trib. pleb. Sallust. Iugur. Cic.
1. De ll. & Aggen Vrbic.
D CXLVII.
- Cæpione & Serrano.
M. Tullius Cicero natus, Non. Ian. Agell.
lib. 15. cap. 28.
Cn. Pompeius Magnus natus, Prid. Kal.
Octob. Vell. lib. 2.
D CLII.
- Mario V. & M. Aquillio.
Bellum servile duce Athenione in Sicilia
gestum, & confectum à consule M. Aquil-
lio Diodor. Sic. lib. 6.
C. Iul. Cæsar natus. Id ex Sucto. intelli-
gitur.
D CLVIII.
- L. Crasso, Q. Mucio Scævula.
Lex celeberrima, Licinia & Mucia, ab his
Cos. lata. Cic. lib. 3. De Offic. & Bruto, &c.
Asconius in Cic. pro Cornelio.
P. Rutilius Rufus I. C. conspiratione pu-
blicanorum damnatus exilium ixit. Cice-
ro Bruto.
D CLXI.
- C. Claudio Pulcro, M. Perperna.
Celebris illa caussa Curiana acta: Cic.
pro Cæcin, &c.
D CLXII.
- L. Philippo, Sex Iul. Cæfare.
M. Livu Drusi trib. pl. leges seditiosæ Li-
vi. epito. 70. & 71. Vell. lib. 2.
- D CLXIII.
- L. Iulio Cæfare, P. Rutilio Lupo.
Marsici sive Italici aut Socialis belli initi-
um. Vell. lib. 2. Quod confectum anno po-
stero à Cos. Cn. Pompeio Strabone, & ma-
ximè anno seq. à consule L. Sylla.
- D CLXV.
- L. Cornelio Sylla, & Q. Pompeio.
Belli Mithridatici initium, Orof.
Leges turbulentæ trib. pl. P. Sulpicii pro
Mario contra Syllam, unde causa & occa-
sio belli civilis Mariani. Ascon. Vell. lib. 2.
D CLXXIII.
- L. Sylla, & Q. Metello.
Belli Sertoriani initium. Flor. quod con-
fectum anno 10. Aufidio & Lentulo Cos.
Orof.
- Leges Corneliæ multæ à Corn. Sylla Di-
ctatore latæ: Majestatis, de Sicariis, de fal-
so, (quæ & testamentaria) repetundarum,
de injuriis, de sacerdotiis, de magistrati-
bus, sumptuaria, judiciaria, & celeberrima
illa, de Tribunorum pl. potestate immi-
nuenda. Sed hæ postea retractatæ à Iul. Cæ-
sare & Octaviano. Quare hodie ll. Iulæ de
his reb. usurpantur in jure nostro, exceptis
de Sicariis, de injuriis & de falsis. De his ll.
Cornelius Paulus Manut. Franc. Hotom. &
Ant. Augustin. libb. D II.
- Bilienus IC. de quo Cicero Bruto: Q. Lu-
cretius Vespillo iuris peritus dicitur à Cic.
Bruto
D CLXXX.
- Luculo & Cassio.
Belli Servilis duce Spartaco initium. Eu-
trop. quod anno 82. confectum à M. Crasso
Præt. Plutarch. Crasso. Cic. in Pison.
D CLXXXV.
- L. Metello, Q. Martio.
Bellum Creticum hoc anno ortum: intra
triennium confectum à Q. Metello Pro-
consepit. Liv. 99. Eutrop.
- D CLXXXVI.
- Pisone & Glabrigone.
Lex Cornelia à C. Cornelio trib. pl. lata,
ut Prætores ex Edictis perpetuis jus dice-
rent: qua lege Edictum perpetuum videtur
primò constitutum. Dio. lib. 26. Ascon. in
Orat. Cic. pro Cornelio.
- Lex Corneliæ de Testamentis eorum qui
postea ab hostib. caperentur, ut rata mane-
rent, videtur mihi lata ab hoc trib. pl. Cor-
nelio. Est enim de jure civili; quas tribuni
pl. olim ferè solent ferre.
- Bellum piraticum confectum à Pompeio.
Dio & Plutarch.
- D CLXXXVII.
- Lepido, & Volcatio Tullo.
Lex Manilia bellum Mithridaticum
Pompeio mandatum.
Cic. prol. Manil. Plutarch, &c.
D CXC.
- Cicerone, & Antonio.
Conjuratio Catilinæ Cic. Sallust. Dio. &
Hiero.

INDEX HISTORICVS.

Hierosolyma capta à Cn. Pompejo, 10
App. lib. 10.

Mouerunt hi Iuriconsf. Aquilius Gal-
lus Vifellius Vairo Vifelli Aculeonis F.
Cic. confobtinus de quo Cic. Bruto: Lucul-
lus, qui iuris publici & privati valde peri-
tus dicitur à Cic. Bruto. Q. Cornelius ina-
ximus Trebatii præceptor: Lucilius Bal-
bus. A. Cæcellius Volcatii auditor: Sext.
Pompejus frater Cnei. C. Iuvētius: Servius
Sulpicius Rufus hic auditor fuit Galli &
Balbi reliqui fuerunt auditores Scævulæ.
l. 2. D. de or. jur. C. Cornelius. Cic. Epist. &
d. l. 2. C. Trebatius Testa. L. Valerius, in
quem est etiam Cic. lib. 1. extrema.

Servi Sulpicii discipuli: Alfenus Varus:
A. Otilius: Pacuvius Labeo: Antistius La-
beo Patet (de quo & Appianus, *ιστορικ.* &
alii).

T. Cæsius: Aufidius Tucca: Aufid. Nam-
sa: Flavius Priscus: Fabius Mela. Conime-
morantur & hi l. 2. D. de orig. jur. Cinna,
Publicius, Gellius: Sed videntur *παρ.* C.
Cællius.

DCXCIII.

Metello & Afranio.
Conspiratio Pompeii, Grassi & Cæsaris.
Dio, Plutarch. Appian.

DCXCV.

L. Pisone, A. Gabinio.
Initium belli Gallici, Cæsar. 1. bel. Gall.
DCCII.

Lex Pompeja de Parriidius à C. Pompejo
III. Cos., ut videtur, lata: quo anno & de
vi & de ambitu II. tulit. tit. D. & C. Ad l.
Pomp. de Parriid. & c. Dio. lib. 40.

DCCIII.

Fulvio & Manilio.
Lex Villia annaria, à L. Villio. trib. pl. Li-
v. lib. 4.

DCCIV.

C. Claudio Marcello, L. Cornelio Lentulo
Cos.

Belli civilis Cæsariani initium.

DCCV.

C. Iulio Cæf II P. Servilio Cos
Prælium Pharsalicum (quo victus à Cæ-
sare Pōpejus, & paulò post in Ægypto, quò
confugerat, occisus) commissum xx. Iulii,
ut patet ex Kalend. Rom., in quo ad hunc
diem hæc verba. LUD. VICT. CÆSAR.
DCCX.

Pansa, Hirrui Conf.

Prælium Mutinense xvii. Kal. Mai. Cic.
epist. 30. li. 10. Ovid. 4. Fast. indicant xviii.,
quo consules occisi, & Antonius victus.
Eod. anno C. Octavianus Cæsar, in locum
Pansa, & Q. Pedius in locum Hirrui, Cos. fa-
cti per vim, x. Augusti sive Sextilis, teste
Dione lib. 50. Quamvis Vellei. lib. 2. ait, x.
Kal. Odob. Prædic inquit quàm 20. annos
impleret.

Paucis antè diebus Triumviratus insti-
tutus inter M. Antonium, Cæsarem Octa-
vian., & M. Lepidum Sed inierunt dentum
v. Kal. Dec. ut est in Lap. Colotiano.

Initium imperii Cæf. Octaviani, qui post-
ea Augustus dictus, hoc anno cum ab ipso
Octaviano in Indice rerū gestarū, à D. Buf-
bequio Ancyra nuper reperto, tum ab o-
mnibus ferè aliis scriptorib. (excepto Io-
sippo, à quo lib. 18. Antiquit. Iud. anno
priori, licet perperam) constituitur.

DCCXI.

Planco, & Lepido II.
Prælium I. hilippense viii. Id. Novem quo
nullum majoris momenti factum in Rep.
Rom. ut Dio ait, & verum est Et tamen hu-
jus dies prælii vulgò ignoratur. Illum ef-
fe, demonstravi alibi.

DCCXIV.

Clayino, & Pollione.
Lex Falcidia à C. Falcidio trib. pl. lata.
Dio lib. 48. Hieron. Chron.

DCCXXII.

Cæf. Octavi. III. & M. Val. Messala.
Prælium Actiacū iv. Non. Septem, Vell.
lib. 2. Dio lib. 51.

Anno seq. Antonius & Cleopatra se inter-
ficiunt. DCCXXV.

Octaviano V & Sex Appuleio.
Ianus clausus decreto Senatus, Dio lib. 51.
Oros. lib. 6. c. 10. Imperatoris perpetui no-
men datum Octaviano Dio lib. 2. f. Eidè
Augusti nomen datum Dio & Oros. ibid.

DCCXXVI.

Octav. VI & M. Agrippa.
Cæsar Octavianus Remp. constituit, mul-
tasque leges hoc & priori & seq. anno tulit.
Dio lib. 52. & 53. Hier. Chron.

Sextus hic Cæf. Octaviani Consulatus ca-
re est celeberrimus.

DCCXXVIII.

Cæf. Octaviano VIII. Statilio Tauro.

R r r

INDEX HISTORICVS.

Præf. urbi primus Messalla: qui tamen VI. post die se ipse abdicavit, incivilem potestatem esse contestatus. Hier. Chron.

Sunt qui C. Cilnium Mæcenatem primum præfectum Vrbi ab Octaviano constitutum dicant, ut Horat. &c.

DCCXXIX.

Octaviano ix. & Silano.

Ianus iterum clausus bello Cantabrico confecto. Oros. lib. 6. cap. 21. & Inscriptio Emerit.

DCCXXXVI.

Furnio & Siliano.

Lex Iul. de maritand. ordinib. à C. Iul. Cæs. Octaviano lata fortasse hoc anno, Dio lib. 54. Sueton.

Leges Iuliz pleræq. ab hoc Imp. latæ: De vi. Majestatis, de adulteriis, de ambitu, de judiciis, peculatus, de residuis, de vicesima, de cessione bonorum, repetundarum &c.

DCCXLIX.

C. Calvisio & Rufo.

SC. Calvisianum, de nuptiis quinquagenariæ. Vlp. tit. 16.

DCCLII.

Octaviano xiiii. & Silvano.

Lex Furia Caninia de manumissionibus, lata à Furio Camillo & Caninio consulib. suffectis: postea à Iustiniano sublata. Fast. Capitol.

Ianus tertium clausus post recepta à Parthis signa, teste Orosio. lib. 6. c. 22. Qui xii. ferè annos mansit clausus, & non nisi sine Augusto apertus, teste Tacito apud Oros. lib. 7. c. 3.

Observanda mira Dei providentia. Iano clauso natus CHRISTVS: & Hierosolyma, eversa, id est vindicato CHRISTO, denuò clausus Ianus: quod Orosius præ & accuratè indicavit, lib. 6. cap. 22. & lib. 7. cap. 9.

Census actus toto orbe. Lucas Evang. c. 2. Oros. Iosipp.

IESVS CHRISTVS D. N. his Cos. natus. à. d. viii. Kal. Ian. Sunt qui anno priore, ut Cassiodor. sunt qui postero, de quibus diligenter, ut omnia Cuspinian. Sed ad lucinari eos, alibi demonstravi. Argumentum unum hic adferam. Certum est, annos imperii Octaviani numerandos à primo ejus consulatu. Ita enim ipse in Indice rerum à se gestarum eos numerat: omnesq. sequuntur historici, excepto Iosippo: cujus & alia multis sunt Chronica peccata. Omnes autè ve-

teres Christiani scriptores ajunt, Christum natum ex Virgine anno Imperii Octaviani xlii., quo hi Cos. fuerunt.

DCCLV.

Sex. Aelio & C. Sentio.

Lex Aelia Sentia de manumissionibus lata ab his Cos. de qua Pand. lib. 46. tit. 9.

DCCLXII.

Lepido & Statilio.

Lex celeberrima Papia Poppæa, à Papio Mutilo & Q. Poppæo, qui suffecti Consulib. Lepido & Statilio Tauro, lata auctore Octaviano. Dio lib. 55. Tacit.

Clades Variana, qua Romani duce Varo victi à Germanis duce Harminio. Dio lib. 55. Tacit.

DCCLXVI.

Pompejo & Appuleio.

Octavianus mortuus xiv. Kal. Septembris. Dio lib. 56.

Imperatore Augusto Magistratus aliquot novi instituti: Præfectus urbi: Præf. Prætorio, cujus initio exigua fuit potestas, & ex equestri tantum ordine, ac plerumq. bini legebantur. Præf. Augustalis: Præsides provinciarum: Triumviri nocturni. Præfectus Vigilum: &c. Dio, & Pand. lib. 1.

De Iurisconsultis hujus ætatis sup. dictum, ubi de Ser. Sulpicii discipulis.

DCCLXVIII.

Tauro & Libone.

SC. Libonianum (Ne quis sibi legatum adscribat in testamento alieno scribendo. l. 1 §. ad testamentum. l. 10. 14. 17.

22. §. 1. D. Ad l. Corn. de fals.) videtur his consulib. factum. Nam & Claudianum ab ipso principe idem SC. dicitur in ipso tit. live indice Ad SC. Libonian. seu Claudianum: & Sueton. Claud. cap. 17.

DCCXX.

TIBERIO III. & Germanico. Livius historicus & Ovid. poeta mortui: & Feneftella, anno ab hinc altero. Hieron. Chron.

DCCLXXI.

Silano & Norbano.

Lex Iunia Norbana de libertinis lata ab his Cos.

DCCLXXVI.

Cornelio & Visellio.

Lex Visellia de Libertinis, ab hoc, ni fallor, cōsule lata. De ea est tit. C. Ad l. Visell.

DCCLXXXII.

C. Rubell. Gemino, C. Fusio Gemino Cos.

III.

INDEX HISTORICVS.

Hic Cof. qui est annus xv. imperii Tiberii baptizatus est CHRISTVS D. N. teste Luca 23. viii. Id. Ianuar. ut Oros. & omnes veteres scriptores Christiani ajunt: agens annum 30. teste eod. Luca, & omnibus veter. scriptoribus Christianis.

DCCCLXXIV.

Camillo & Domitio.

CHRISTVS pro nobis passus & mortuus xv. die mensis Nisan, qui tum respondebat 3. Aprilis, ut ex rationibus Astrolog. pater. Euseb. & Hieron. in Chronic. & Euseb. hist. Eccles. lib. 1. c. 2. alique. qui xviii. anno Tiberii eum scribunt mortuum.

Inter homines igitur *ἱπολιτύσκει* Christi D. N. annos xxxii. M. III. D. x.

IMPERATORE TIBERIO.

Antistius Labeo, & Ateius Capito ad huc quoque tempora pervenerunt Tacit. Annal. 3. ubi Capitonem mortuum scribit A. DCCCLXXV.

Ab his duz sectæ Iurisconsultorum ortæ: quarum una postea Sabinianorum, altera Proculianorum dicta.

Mafurius Sabinus, qui Labeoni; (à quo Sabiniani: Cocceius Nerva pater, qui Capitonem successit, etiam Octaviano carus, floruerunt.

Scriptis Sabinus inter cetera libros ad Minicium Natalem: qui Minicius & ipse vulgo jam creditur fuisse IC. Et ab hac sententia facit l. 16. D. de rei vind. & l. 6. §. 3. si vas. D. de act. emp. Minicio Natali rescriptis etiam Trajanus Imp. l. pen. D. de feriis. Itaque videtur Minicius hic Trajani ætate vixisse, si modò fuit IC. eo nomine.

Inscripsit etiam Sabinus libros Vitellio, & ni, fallor, etiam Plautio. Non enim Vitellius fuit IC. sed Vitellius Sabini, ut Lælius Ciceronis dicitur, l. 19. §. si fundus. D. de instruct.

DCCCLXXXV.

Sulpicio Galba & Sylla.

Nerva pater IC. moritur. Tacit. annal. 6.

IMP. CLAUDIO.

Ti. Claudio II. Largo. SC. Largianum, de bonis libertorum. §. ult. De success. libert.

DCCXCIV.

Valer. Asiaticus, & Silano.

SC. de assignatione libertorum, à Cof. Velleio Ruto, & Ostorio Scapula, qui illis successit, factum l. 1. D. de adfig. lib.

SC. Claudianum, de navium & negotia-

torum præmiis, ac de naufragiis. l. 3. §. SC. D. de incend. rum. naut.

Suet. cap. 14. Vlp. lib. 1. reg. tit. 3. SC. Claudianum juri sublarum de lemnis, quæ alieni se servis jungerent.

SC. Macedonianum hoc quoque principe factum videtur, fortasse ipso V. & Vitellio Cof. Tacit. annal. XI Sueton. tamen sub Vespasiano ponere videtur.

CLAUDIO ET NERONE IMPP.

C. Cassius IC. auditor Sabini, à quo Cassiani, ad Vespasiani usque imperium pervenit, cæcus: à Nerone in Sardiniam relegatus Neque verò hic C. IC. Cassius, ut putat Pompon. sed L. Cassius tuit collega M. Vinnicii Quartini consulis A. Decxxxi. Cassiod. in fast. ubi & Cuspin. id diligenter admonuit. Cassi IC. Consulatus nusquam alibi legitur. fuit autem (ut dixi) auditor Sabini l. 10. §. unde D. de recept. qui arbit.

IMP. NERONE.

SC. Neronianum. ut quod minus pactis verbis legatū fuerit, proinde sit, ac si optimo jure legatum esset. Vlp. lib. 1. reg. tit. 24.

DCCCL.

C. Antistius & Suillio.

Colonia Agrippina in Vbios deducta. 12. Annali.

DCCCLV.

Dec. Iun. Silano, Q. Haterio.

SC. Silanum factum videtur, idemque Claudianum appellatum, ut Imp. Claudio: cui paulò post Neronianum accessit: nisi quis dicat, Claudianum & Neronianum idem esse. Cujac. lib. 1. obs. cap. 18. auctore P. Fabro putat, Silanum temporib. Augusti factum, Dolabella & Silano Cof. Sed hic mos denominandi SC. à consulibus, non videtur esse tam verus: Et nullus antiquior IC. Silaniani meminit.

DCCCLIX.

Nerone II. & Pifone.

SC. Neronianum apud Paul. lib. 3. tit. 5. Sent. & quod Pifonianum l. 8. D. Ad Silan. idemque & Claudianum dicitur: tit. D. Ad SC. Silan. & Claud. quia his Cof. Claudio Nerone & Pifone factum.

NERONE ET VESPASIANO

IMP.

Iurisconsf. floruerunt: Nerva filius: Proculus, à quo Proculiani: Longinus, Cælius Sabinus, Pegasus, à quo Pegasiani: qui & Sabiniani: Priscus Javolenus, qui & Tra-

Rrrr 2

jan

INDEX HISTORICVS.

jano imperante, ut & T. Aristo, & Celsus pater l. 2. si D. de orig.

Octavenus IC. Sabimianus. l. 12. si. D. de usu & habit. l. 16. quod si. D. de herpet. Et Campanus, D. de op. liberet. l. 47. Campanus D. de fid. lib.

Vivianus item Proculi auditor, ut videtur: arg. l. 33. si. D. Ex quib. caus. mai. & l. 21. quid tamen. §. 1. sed si D. de recept. qui arb. & maximè. l. 17. quid sit. §. 2. D. de ad. ed. Proculo certè junior, & Cervidio Scævula fuit senior. l. 14. quidam. D. de jur. codicill.

Attilicinus Proculi auditor & familiaris fuit. l. 17. Attilicinus. D. de pact. dot.

Vrseius Ferox Proculi quoque familiaris & auditor fuisse videtur. l. 27. si servus. §. 1. D. Ad l. Aquil. l. 11. §. apud. D. de aqua & aq. plu. Refert & Cassii dicta interdum. l. 10. §. si massæ. D. Quib. mod. usufr. amit. Itaque & in l. 1. §. si. D. Quarum rerum act. non det. lego: Et Cassium existimasse Vrseius refert.

DCCCXIII.

Cæsonio & Turpilliano.

Lex Iunia Petronia ab his lata, de servis. l. 2. lege D. de manumiss.

DCCCXX.

Val. Turpilliano, Silio Italico.

S. C. Turpillianum, de accusationibus desertis, fortasse factum: de quo est tit. D. & C. Ad S. C. Turpil.

DCCCXXII.

Vespasiano II. & Tito Cæf.

ANNO II. IMPERII

VESPASIANI.

Obsidio Hierosolymæ cepta, initio April. aut extremo Martio. Hæc perspicua sunt ex Tacito lib. 4. hist. & init. §. Iosipp. lib. 5. cap. 6. & 11. αλωσ: in quo ait vicinum fuisse Pascha, xiv. Aprilis celebrandum, τῆς αὐτῆς αἰνῶντος ὑμῶν τριακονταδικῶ τη Εαυθιῶ μῆνι, Hieron Chron.

Hierosolyma capta à Tito, VIII. Id. Septen b.

Prædie quidem militibus jam tota fuerat capta: sed hoc demum die Titus urbem est ingressus: & videtur Iosippus indicare, Romanos hunc diem capte urbis celebrasse. Sic enim ait: ἐν τῇ ἡμέρᾳ τῇ αὐτῇ ἐπικρατεῖ, φελορδοῖς δὲ ἐπαυτεῖν ἐν ἐξουῖοις ἡμέρᾳ Γορτιανὸς μὲν ὁ γὰρ δὲ, &c.

Dionis epitome dicitur capta Hierosolyma die Saturni.

DCCCXXIII.

Vespasiano III. & Nerva.

Triumphus Iudaicus (quem copiose describit Iosipp. lib. 7. αλωσ.) Kal. Jul. ut Onuf. Fast. notat, & verisimile est. nam hic dies est natalis imperii Vespasiani. teste Sueton. in Vespas. cap. 6.

Eodem quoque anno Ianus sextum ab V. C. clausus. Oros. lib. 7. cap. 9.

DCCCXXV.

Domitiano II. & Messalino.

quibus suffecti Pegasus & Fusio.

S. C. Pegasianum de fideicommissis factum. §. sed quia. Inst. De fideic. hered. Alio in loco demonstrabitur, hos Cos. quorum ab altero dictum est hoc S. C. Pegasianum, hoc anno suffectos fuisse.

DCCCXXVI.

Vespasiano V. Tito III.

Ultimum his Cos. iustitiam conditum ab Imp. Vespasiano & Tito censoribus. Censorin. cap. 15.

Valerius Severus videtur Vespasiano Imp. aut certè paulò vel antè vel post vixisse: arg. l. 30. ex facto. D. de neg. gest.

DCCCXXXIV.

Domitiano VII. & Messalino.

Imp. Domitiani lex his consulibus sive 1. imperii anno lata celebratur: qua vetuit, ne quis aliquem in orbe Rom. libidinis vel promeritii causa castrat. Sueton. Domitian. lib. 18. Martialis: Cassiod. in Fast.

Idem & Nerva constituit. Epito. Dion.

DCCCXXXV.

Domitiano & Iun. Sabino.

S. C. Iunianum de collusione detegenda. l. 1. D. de Collus. deteg.

DCCCXLI.

Fulvio & Atriatino.

Quintilianus patria Calagurritanus Romæ primus publicam scholam, & salarium è fisco accepit, deductus eò ex Hispania, à Ser. Galba Cos.

Hieron Chron.

DOMITIANO ET TRAIANO

IMP. vixerunt hi Iuriscons.

Celsus pater: Priscus Iavolenus præceptor Iuliani: T. Aristo, qui audiuit Cassium, l. 40. arbiter D. de recep. qui arbit. de quib. Plini. Epist. Priscus Neratius, & Celsus filius.

INDEX HISTORICVS.

lius, qui ab Hadriano postea, ni fallor, in
testatus. 2. D. de orig. jur.

Florus cum & Servilius IC. Proculi au-
duor, ut videtur. l. 10. §. D. de jur. patron.

DCCCLVII.

Candido & Quadrato.

A. IV. Imperii TRAIANI. Trajanus
de Dacis & Scythis triumphavit. Hieron.
Chron. & Calliod.

Pons Trajani in Danubio hoc quoque
anno factus videtur: quod opus miratur
X philin. epit. Dion.

Bellum Parthicum, Bellum Dacicum,
Trajano imperante floruerunt & Iuriscon-
sulti sup. enumerati, & Minicius. l. ult. D.
de ser. & hi scriptores: Plinius Minor, Ta-
cit. Suetonius, Fronto.

Fufidius Iurisc in Flor Pand. commemo-
ratur, l. 5. D. de annu. leg. l. ult. D. de reb.
auct. jud. possid. Sed in alius edition. est Au-
fidius: quæ mihi quoque scriptura verior
videtur. Nam & qui à Sallustio lib. 1. hist.
Fufidius, is à Plutarch. Sertor dicitur Au-
fidius. Si tamen fuit aliquis IC. Fufidius, is
mihi videtur, non ut Cujac lib. 1. Obs. cap.
9. & lib. 2. cap. ult. tempore Rutilii, sed
Imp. Trajani vixisse. arg. d. l. apud.

DCCCLIX.

Traiano, Sex. Articuleio Pæro:

SC. Articuleianum factum, de fideicom-
missariis libertatibus l. 51. non tantum. §. 5.
D. de fideic. lib.

Eodem anno suffectis Cos. Rubrio Gallo
& Cælio Hispano, SC. Rubjanum de fidei-
commissariis libertatibus l. 26. cum verò.
§. subventum, l. 34. & l. 26. D. de fid. lib.

DCCCLXXXI.

Iul. Balbo (cui suffectus Neratius Marcel-
lus) & Iuventio. Cels. II.

Imp. HADRIANO.

SC. de pretiis rerum hereditariarum &
usuris à possessore distrahtarum. l. 20. item
veniunt. §. præter D. de pet. hereditat.

DCCCLXXXIV.

Augurino & Severiano.

Salvius Iulianus IC. Edictum perpetuum
composuit, xv. anno imperii Hiero. Chron.
l. ult. C. de conditione indeb. & c.

Hadrianus Imp. primus barbam aluit:
quam priores & principes & alii omnes Ro-
mani cadere sunt soliti. Epit. Dion.

Hoc anno cum Sentio Augurino consul
II. fuit Arrius Severianus: Onuf. fast. In

Calliodoro non rectè, Serghanus. Est enim
hic Arrianus IC. qui interdum Arrianus Se-
verus: ut in l. 42. D. de jur. fisc. Interdum
Arrianus Severianus. Idem & triennio ante
consul i. fuli; sed suffectus Iuventio Celfo.
Fit igitur & Præfectus ætarii d. l. 42. & Con-
sul. quod & Suidas de Arriano scribit.

DCCCLXXXV.

Diberio & Silienna.

Bellum Iudaicum, Cocheba duce à Iu-
dæis motum in Palæstina: altero demum
anno confectum, duce Rom. præstantissi-
mo Iul. Severo. Hoc bello tota Palæstina &
Hierosolyma funditus est excisa. Epit.
Dion. Hier. Chron. Oros. lib. 7. cap. 13. Eu-
seb. lib. 4. hist. Eccles. cap. 6.

DCCCLXXXIX.

L. Æl. Cæfare II & Balbino.

Ælia Capitolina colonia Rom. in ruinis
Hierosolymæ ab Imp. Hadriano condita.
Hier. Chron.

Advocatum fisci instituit Hadrianus
Spartian.

Hoc imperante vixerunt Iuriscons. Cel-
sus, Iulianus, Neratius, teste Spartia. l. 18.
D. de manu: vind. Et Phavorinus Philoso-
phus. Arrianus quoque IC. & historicus,
de quo modò d. cujus libri, ut Epietetus,
& historia de Alexandro M. licet Græci vi-
dentur mihi referti rebus ad jus civile per-
tinentibus.

DCCCXCI.

Imperatore ANTONINO PIO.

Hic primus constituit (inquit Capitoli-
nus) ne pœnæ causa relictum legatum ma-
neret.

Anno imperii ejus XIX. Q. Fl.

Tertullo, & Licinio Cos.

Factum SC. Tertullianum init. tit. Inff.
De SC. Tertull.

Quarta bonorum arrogatoris danda ar-
rogato, indulta, ab hoc Imp. Quæ idcirco
Quarta sive Quadrans D. Pii vulgò dicitur.

Pio & Marco Imp. p. vixit Agell. scriptor
Noct. attic. quod in Agellium demonstra-
vimus: & Taurus Philosophus. Hieron.
Chron.

Vfus est hic Imp. Iurisconsultis Vindio
Vero, Salvio Valente, Voluso Mæciano, Vi-
pio Marcello, & Iavoleno (inquit Capito-
lin.) Sed Iavolenum non puto ad eam usq;
ætatem pervenisse, jam senem (ut videtur)
imperante Trajano.

Rrrr 3

Sex.

INDEX HISTORICVS.

Sex. Cælio Africanus hoc quoque Imperatore vixit, Iuliani auditor & familiaris. Agel lib. 20. cap. 1.

Iulianus quoque ad hæc tempora usque pervenit. Facit enim mentionem SC. Tertulliani l. 1. §. pen. l. 2. D. Ad SC. Tertull. atque adeo ipsius Imp. Pii sive Titi Antonini. l. 18. D. Quod met. caus. Itemque Mæcianus, qui Iuliano fuit familiaris. l. 86. D. de cond. & demonst. l. 30. §. tamen si. D. Ad l. falc. ut & Terentius Clemens. l. 6. D. de vulg. subst. Tuscianus quoque commemoratur in fi. l. 2. D. de orig. jur. Sed rectè T. Mæcianus legunt alii.

DCCCCXV.

L. Æliano & Iun. Pastore.

Parthicum bellum hoc anno coeptum Hieron. Chron. & quadriennio confectum Capitolin. in Vero de quo Dio.

DCCCCXVIII.

Servilio Pudente, Vitrasio Pollione.

SC. Vitrasianum, de fideicommissis liberatibus, his Cof. mihi factum videtur, & in dicat. l. 30. §. 3. si plures. D. de fid. libert.

DCCCCXX.

Aproniano & Paulo.

MARCO ET VERO IMPP.

SC. Apronianum, quo cautum, ut & civitatib. fideicommissa relinqui possint. l. 26. omnib. & l. seq. D. Ad SC. Trebell.

Marci Imp. multæ sunt præclaræ Constitutiones, quæ ex libris Iuris peti possunt: Quamvis Capitolin. scribat, eum jus vetus potius restituisse, quàm condidisse novum. Sed rectius Hieron. Chron. ait eum severiores quasque II. novis Constitutionibus temperavisse.

Prætozem tutelarem primus fecit. Capitolin. l. 1. & 2. D. de Minor.

Oratio hujus Principis, Ne tutor Pupillam vel ipse ducat, vel filio suo collocet. l. 60. si quis tutor. D. de rit. nupt.

Oratio ejus, Ne Senatoris filia nubat libertino. l. 16. oratione. D. de rit. nupt. l. 6. D. de Sponsal.

Oratio ejus, ut libri succedant matri ab intestato l. pen. D. Ad SC. Tertull. & Orfit.

Quæ ratio ead. est cum SC. Orfitiano
Oratio ejus, Ne transactio de alimentis rata sit, nisi Prætoze auctore facta. l. 8. D. de transact. Oratio ejus de feriis aut dilationibus. l. 7. D. de feriis.

Oratio ejus, Ne liceat sententiam, qua

quis ingenuus pronuntiatus fuerit, post mortem ejus retrahere. l. 3. l. 1. D. Ne de stat. def. Ead. fortasse est oratio, de qua in l. 1. D. de col. detog.

Inter Iuriscons. qui multi hoc Imp. vixerunt, videtur esse & Papirius Froto. sig. l. 2. D. de verb. sig. l. 4. §. 5. D. de leg. 2. Et Pacomius de quo l. 1. D. Si a par. qui manu: & Putcolanus de quo l. 12. D. de pactis.

T. Cajus. l. 9. sacratissimi. D. Ad SC. Tertull. ubi Marcum vocat Principem suum.

Pomponius quoq. tum vixisse videtur, quia Capum laudat familiarem. l. pen. D. de stip. ser. Iunius Mauritius. l. 57. D. de leg. 2. Capitol. Marco.

Terentius Clemens. l. 6. D. de vulg. & pupil.

Tarratius Paternus. Dio lib. 46. in frag. Præfetus Præt. Marci & Commodi, à quo tyranno interfectus fuit Dion. epit.

Cervidius Scævula Capitolin. l. 39. Pamphilo D. de leg. 3. qui commodo etiam Imperatore vixit. d. l. 39.

Pampinianus quoque jam hoc Imperatore coepit innotescere: quod aliàs demonstrabo.

Africanus, quia auditor Iuliani, & Agellii familiaris.

Marcellus, Capitolin.

Mæcianus. l. 17. Divi. D. de jur. patr. ubi & Iulianum amicū suum vocat Imp. Marcus.

GALENVS medicus ad hunc Imp. se venisse, ipse alicubi commemorat.

Bellum Germanicum sive Marcomannicum post Parrhicum susceptum, & quadriennio confectum, Hier. Chron. & Dion. epit.

In eo bello miraculum insigne contra Quados de pluvia & fulmine, Dio, Euseb. Iustinus Martyr, Oros. alii.

Postea motus Cassianus in Syria, Severo & Pompeiano Cof. ut ex Vulcatii Cassio collegi. Furorem vocat Paul. l. pen. D. Ad l. Iul. Majest. Sed is citò compressus fuit. Dio, & Cujac. lib. 3. obl. 19.

Anno antè mortem. (quo Cof. fuerunt Vettius Rufus, Cornelius Orfitus) SC. Orfitianum auctore Marco factum. in iust. tit. Inst. De SC. Orfit.

IMPERATORE COMMODO.

Iurisconsulti Scævula, & Pampinianus vixerunt: Itemque Papirius Iustus, & Callistra-

INDEX HISTORICVS.

liberatus, ut ex Pand. perspicuum est. Et Hermogenianus. Paternum IC. & Præf. prætorio occidit Commodus. Dio, Lampr. M. Dio historicus, jam tum Senator: qui tamē diu vixit, etiam ab Imp. Alexandro Severo consul iterum factus.

Bellum Britannicum, de quo Dio, & Lampr.

IMP. HELVIVS PERTINAX,

Legem tulit, ut testamenta priora non prius essent irrita, quam alia perfecta essent: neve ob hoc fideus aliquando succederet. Lampr.

Huius est l. 2. C. De necess. her. Nam l. 1. est Marci, cuius initium, cum servi. Hic enim earum ll. ordo ex ipsis Cos. cognoscitur.

SEPTIMIO SEVERO IMP. IV. r. cons. hi vixerunt.

Papinianus, qui & Præf. Præf. Severi fuit. & Tutor liberis ab eo relictus. Zosim. lib. 1. Spartia & Dio.

Callistratus. l. 14. honor. D. de mun. & honor.

Tertullianus. hic tamen & Marco aut Commodio Imp. vixisse videtur.

Marcianus.

Claudius Tryphonius. l. 44. cum ex oratione. D. de excus. tut.

Didius Iulianus, qui postea Imp.

Domitius Vlpianus.

Julius Paulus.

Messius Iulit D. de ju. fide.

Venulejus, Lamprid.

Florentinus. Lamprid.

Sed ex his proximi, ut juniores, etiam horuerunt Alexandro Severo Imperatore. DCCCCXLVII.

Tertullo & Clemente. Anno Imperii II. Oratio Severi sive S. C. de prædiis rusticis pupill. & c. non alienandis. l. 1. D. de reb. eorum qui sub tut.

Duo bella civilia gessit initio Imperii: Vnum in Oriente contra Pescennium Nigerum. Eoque confecto alterum contra Clodius Albinum in Occidente.

Dio Herodian. lib. 2. Spartian.

Byzantii gravis & diuturna, nempe triennii, obsidio, atque excidium miserandum, per Severum. Sed à Commodio iura Byzantiis reddita. Herodian, lib. 2. & Dio.

Reliquiæ autem civitatis postea à militibus Gallienus sunt everse. Itaque jacuit hæc urbs usque ad Constantinum Magnum.

Albino devicto & Lugduni occiso Severus ingentem Albini thesaurum & patrimonium nactus, instituit Procuratorem rei privatæ, sive patrimonii: qui postea Comes rerum privatarum dictus est: De quo tit. 35. lib. 1. Cod.

Iudæos fieri sub gravi poena vetuit. Idem & de Christianis sanxit, Spart. Severo.

Postea bellum Parthicum feliciter confecit.

L. Annico Fabiano, M. Noino Cos. Hier. Chron.

Ludi Sæculares Chilone & Libone Cos. Herod. lib. 3. Zosim. lib. 2. Cenforin. & Cassiod.

Tandem & Britannicum bellum senex suscepit, Apro & Maximo Cos.

Calliodor Spart. alii Roma eò licet pedibus æger profectus: In eoque gerendo mortuus Eboraci.

Paulo antè professionem Severi in Britanniam oratio de confirmandis donationibus habita fuit in Senatu, à filio Severi Antonino, M. Nummio Albino, Fluvio Æmiliano Cos. l. 32. cum hic status. D. de don. int. vir. & ux.

Tertullianus scriptor Ecclesiasticus hoc Imp. & Antonino ejus F. vixit Hieron. de Script. Eccles. & Chron.

IMP. ANTONINO CARAC.

Vixerunt hoc tempore idem scilicet Iuriconsulti Papinianus, Didius Iulienus, Venulejus, Marcianus, Tryphoninus, Vlpianus, Florentinus, Messius, Paulus: quod ex ll. Pand. innumerabilibus intelligi potest.

Papinianus & huius fuit Præf. Præf., sed ab eo occisus cum filio. Zosim. lib. 1. Spartian. Caracallo, & c.

Arrius Menander quoque his Imp. Severo & Antonino, vixit. l. 13. milites D. de re milit.

IMP. ALEXANDER SEVERUS.

Hic Præfectos Prætorio primus habuit Senatorii ordinis. Lamprid. Cum enim in veteri Rep. Rom. Magistratus, vel essent patricii vel plebei, Octavianus in magistratuum mutatione, de qua jam sup. dict. Magistratus partim fecit Senatorios, par-

INDEX HISTORICKS.

rim Equestres, ut ita dicam, quos Iustinianus in Iustre, velut nomine plebejos vocat, verbi gratia, Præfecturam urbi Senatoribus: Præfecturam Prætorii, Vigili, annonæ, Ægypti, tantum Equitibus mandari voluit. Dio lib. 32.

Leges de jure populi & fisci moderatas sanxit. Lampr.

Idem induxit, ut Præf. Præt. non nisi Senatore, deinceps fierent. Idem Lampr.

Bellum Persicum celeriter confecit, ut ita reg. Persarum Artaxerxe.

Ad bellum Germanicum profectus, Magontiaci perfidia Maximus (qui postea Imp. bellum hoc feliciter confecit) occisus fuit. Lampr.

Idem Lampr. in Alexand. extremo hujus Principis consiliarios fuisse scribit, Vlpianum, Paulu Pomponium, Alfenum, Africanum Florentinum, Marcianu, Callistratu, Hermogenem, Venuleium Tryphoninum, Marcianum, Celsum, Proculum, Modestinum. Hi omnes iuris professores, discipuli fuere splendidissimi Papiniani, & Alexandri Imp. familiares ac socii Acholius, & Marius Maximus.

Videntur tamen, mihi aliquot *παρρηγοι*. *Γρηγοριοι*, qui non hoc Imperatore, sed jam diu antè vixerint: ut Alfenus qui Imp. Octavianus; ut Proculus, qui Vespasiano; ut Celsus qui Trajano; ut Marcianus & Africanus, qui Marco; ut Callistratus, qui Severo. Reliqui, ut Tryphoninus, Marcianus, Florentinus, Vlpianus, & Paulus, etiam Modestinus (qui Vlpiani fuit discipulus) hoc Imp. vixerunt. Paulus cum vocat sanctiss. Imperatorem. l. 87. Imp. §. Lucius. D. de leg. 2.

Vlpianus tamen & reliqui, excepto Paulo & Modestino, jam ante hunc Imp. suos ferè libros scripserunt & ediderunt, ut cuius numquam faciant mentionem, sed Severi tantum, aut Antonini ejus F.

Vlpianus ejus & Tutor, & Præf. Præt. à militib. Prætorianis, Epagatho (quem idcirco Imp. paulò post condemnavit) instigante, occisus fuit. Dio, Lampr.

Æmilius Macer IC hoc quoq; Imp. vixit. l. 1. D. Si pend. appell.

Modestinus IC & ad Gordianorum usq; Imperium pervenisse videtur. l. 5. C. Ad exhib. Et Maximini Jun. Consiliarius fuit, teste Capitolino. Idemque & de Æmilio Marso existimo.

Sunt & alii tres Iuriscons. priorib. recentiores, ex quorum scriptis quedam in Pand. sunt conjecta:

Aurelius Arcadius, qui & Charsius.

Licinius Rufinus.

Anthus, seu Furius Anthianus.

Hos oratio indicat esse recentiores.

Incertum tamen quo Imperatore floruerint. Sunt qui Licinium & Arcadium Christianos fuisse putent, sed sine auctore.

Innocentii quoq; Iuriscons. mentionem facit Eunapius in vita Chrysanthi, sed eum Diocletiano imperante vixisse innuit.

Sed hoc aliisque recentiorib. Iuris jam omisiss, satis sit eos commemorasse, ex quib. Pand. sunt continatæ. Quo usque & hunc INDICEM HISTORICUM IURIS ET REIP. ROM. jam perducere occurrato, & à Typographo tempore excluso vix licuit.

Quod reliquum est, IUSTINIANI tantum indicem nunc adjiciamus.

IMPERATORE H. IUSTINIANO.

Anno I. Imperii Iustiniani, Mavortio consule:

Anno CHRISTI 528.

Iustinianus ab avunculo Imp. Iustiniano Kal. April. designatur Imp. Marcellin. Chron.

Imp. Iustinus vita functus. Kal. Aug. Evagr. lib. 4. c. 9.

Herculi & rex Hannorum Bosphoro vicinorū ad Iustinianum venerunt Constantinopolim, & Christiani sunt facti. Procop. lib. 2. bel. Goth. & Cedrin.

Bellum Persicum, de quo Procop.

ANNO II.

Iustiniano II. Consule

Idib. Februar. datum xvi. viris mandatum de Codice Iustiniano componendo. t. Præf. Cod.

Kal. Iuniis editæ aliquot leges, & abrogata lex Fusia Caninia.

Judæorum motus & rebellio in Palæstina, quos Iustinianus graviter coercuit. Cedrin.

Novemb. D. XXI. X. Antiochia gravissimo terræ motu afflicta. Procop. & Cedrin. Eo oppressi homines 4870. Cedrin.

ANNO

INDEX HISTORICVS.

ANNO III.

Decio Consule

vii. Idus April. Codex Iustinianus editus; sed valere iussus à die xvi. Kal. Maj. 2. Præfat. Cod.

Proclium cum Persis, quo victor fuit Belisarius, hoc anno commissum in Mesopotamia indicat Procop. lib. 1. bel. Pers.

ANNO IV.

Lampadio & Oreste.

Kalend. Novemb. edita nobilis l. 1. C. dd. rei ux. act.

xviii. Kal. Ianuar. editum mandatum de Pandectis componendis, ac datum Tribuniano & collegis xv. l. 1. C. De vet. jur. enucl.

Clades à Persis: quo tamen in prælio Belisarius præclarè se gessit; sed multitudine Persarum coactus in insulam concessit. Procop. lib. 1. bell. Pers.

Contra Bulgaros res benè gesta, duce Mundo Gepida.

Cometa magnus (Lampadiam vocant) per xv. dies visus. Cedri.

ANNO V.

Post cons. Lampadii & Orestis I.

Componuntur Pandectæ sive Digesta.

Actio recepticia sublata. l. 2. C. De const. pcc.

Differentia legati & fideicommissi singularis sublata. l. 2. C. Com. de leg.

Lex Iulia miscella sublata. l. 2. C. De indic. vid. toll.

Edictum D. Hadriani ob vicesimam hereditatum sublatum. l. 3. C. De Edict. D. Hadr. roll.

Differentia sexus in exheredatione sublata. l. 4. C. De lib. præ.

Hoc anno & hæc nobiles constitutiones editæ: l. 35 si quis argentum. C. De Donat. xv. Kalend. Nov. l. ult. C. De jur. delib. l. ult. C. Qui pot. in pig. v. Kal. Decemb.

Legatio à Iustiniano ad Hellusthæum Æthiopum, & Esimiphæum Homeritarum reges, de bello Persis faciendo. Procop. lib. 1. bell. Pers.

Cabades rex Persarum, pater Chosrois. mortuus. Agath. lib. 4. extremo.

Pestilentia gravissima hoc anno cœpta (vulgo inguinaria, teste Agathio lib. 5.) grassata est per annos 52. Evagr. lib. 4.

ANNO VI.

Post Lampad. & Orest. II.

Componuntur etiam Pandectæ sive Digesta. l. 1. & 2. C. De vet. ju. enucl.

Cabadi Persarum regi mortuo, hoc anno succedit Chosroës filius. Procop. lib. 1. bel. Pers.

Belisarius ex bello Persico revocatus Constantinopolim. Procop. lib. 1. bel. Persic.

Legatio Iustiniani ad Gilimerem Vandalorum regem in Africam. Procop. lib. 1. bell. Goth. Gravissima seditio, vulgò NIKKA, id est, VINCE, à tessera, hoc anno exorta videtur ex Procopio lib. 1. bel. Pers. non ut Cedrin. anno priore.

Incendium urbis ex ea seditione magnum, quo conflagravit & Sophiæ Ecclesia.

Ob eam seditionē & Tribunianus Quæstura & Iohannes Cappadox præfectura Prætorii iussu abdicarunt. Procop. colib.

ANNO VII.

Iustiniano III. Consule.

Institutiones juris editæ, x 1. Kalend. Decemb. Præfat. Instit.

Digesta sive Pandectæ Iuris enucleati editæ, xvii. Kalend. Ianuar. l. 2. C. De vet. jur. enucl.

Pax aperantos cum Chosroë. Procop. li. 1. bel. Pers. Æterna dicitur l. 1. C. de offic. P. P. Afr. & Instit.

Belli Vandalici principium in vere. Procop. lib. 1. bel. Vand.

Karthago recepta. l. 1. C. De off. Præf. Præf. Afr.

Prælium Tricamarense in Decembri factum de summa re: quo Romani duce Belisario Vandalos devicerunt: rex eorum Gilimer in montem Pupuan, ad Mauros confugit. Procop. lib. 2. bell. Vand.

ANNO VIII.

Iustiniano IV. & Paulino.

Codex Iustiniani iterum editus xviii. Kal. Decemb. 3. Præfat. Cod.

Gilimer rex deditus Belisario: à quo Constantinopolim cum thesauro Vandalico deductus. Procop. lib. 2. bel. Vand.

Recepta tota Africa, & ab Imp. ordinata: cui Præf. Prætorio datus. l. 1. C. De off. P. P. Afr. Procop. eod. lib.

SSSS

Rece.

INDEX HISTORICVS.

Edict. Nov. 108. 109. 110. 113. 115. 117. 119.
120. 121. 123. 124. 125. 128. 129. 130. 131. 132. 134.
135. 136. 137. 142. 145. 146. 147. 153.

Theudibaldo rege Gothorum occiso e-
jus in locum Totilas rex designatur. Pro-
cop. lib. 3. bell. Goth.

Prælium inter Homeritas & Axumitas
Cedr.

Benedictus xii. Kalend. April. obiit.
Paul. lib. 2. de gest. Lann.

ANNO. XVI.

Post Basil. 1.

Terræmotus ingens toto ferè orbe. Cedr.

Columna ænea in Hippodromo, vulgò
dict. Augusteja, cui equestris statua Iusti-
niani imposita, sinistra manu tenens pomu-
rotundum, quo Orbis terrarum declararetur,
dextram habens porrectam, quasi man-
dandis Persis, STATE. Suidas & Cedrin. In
hanc statuam extant & Epigrammata duo,
lib. iv. Epigram. Græc.

ANNO XVII.

Post Basil. 2.

Canis ille admirabilis. Cedrin.

Belisarius ex bello Persico revocatur.
Procop. lib. 3. bel. Goth.

ANNO XVIII.

Post Basil. 3.

Belisarius redit in Italiam contra To-
tilam. Procop. lib. 3. bel. Goth.

Obsidio Urbis Romæ per Totilam.
S. Remigius moritur. Jornand.

ANNO XIX. Post Basil. 4.

Roma etiam à Totila obsidetur.

ANNO XX. Post Basil. 5.

Roma à Totila Gothorū rege capta xvi.
Kal. Febr. Cedr. Marcell. Procop. lib. 3.

Roma à Belisario recepta, & mox à Toti-
la denuò obfessa, sed à Belisario liberata.
Procop. lib. 1.

ANNO XXI. Post Basil. 6.

ANNO XXII. Post Basil. 7.

Theodora Iustiniani uxor mortua. vi.
Id. Jul. Procop. lib. 2. bel. Persic. xtr. & lib. 3.
bel. Goth.

Cetus ille Porphyrius captus. Procop.
lib. 3. bell. Goth.

Imp. Iustinianus Francis concedit pos-
sessionem & jus Galliz Procop. eod. lib.

Belisarius ex Italia Constantinopolim
redit mandato Imperatoris. Procop. lib. 3.
bell. Goth.

ANNO XXIII. Post Basil. 8.

Romam Totilas ab Isauris militibus pro-
ditam capit & instaurat. Procop. lib. 3. bel.
Goth.

Slavi ad tria tantum millia Danubio tra-
jecta & victis Romanis, Thessalonicam, ni-
fallor, capiunt ac diripiunt. Procop. lib. 3.
bel. Goth.

Pœna pali defigendi ab imo perferenda
Slavis usitata. Procop. eod. lib.

ANNO XXI V. Post Basil. 9.

Ecclesiæ Apostolorum, quam Iustinia-
nus & Theodora planè instauraverant, de-
dicatio & enezia, mense Iulio, inquit
Paul. lib. 16. hist. misc. & Ced.

Prælium prope Hadrianopolim inter
Slavos & Romanos: qui ab illis victi, mox
ipsos victores superant. Procop. lib. 3. bel.
Goth.

Germanus sororis Iustiniani F. dux insi-
gnis, ad bellum Gothicum, cui ab avuncu-
lo Imperatore summo cum imperio præ-
positus fuerat, in itinere mortuus, omnium
cum dolore.

Procop. lib. 3. bell. Goth.

ANNO XXV. Post Basil. 10.

Edictum Iustiniani 5. & 8.

Narses bello Gothico gerendo dux ab
Imp. præfectus, in Italiam profectus, anno
belli Gothici 17. ut ait Procop. lib. 3. bell.
Goth.

ANNO XXVI. Post Basil. 11.

Prælium ingens ad vicum Taginam in-
ter Narsen & Totilam: quo victi Gothi.
& Totilas acceptis vulneribus aliquot in
prælio, extinctus est inter fugiendum. Pro-
cop. lib. 3. bell. Goth.

Eod. anno propè Cumas alterum me-
morabile prælium, idque biduo inter Nar-
sem & Tejam, quem in Totilæ locum sus-
fecerant Gothi: quo prælio victor Narses,
& occiso Teia, de Gothis debellatum. Pro-
cop. eod. lib. 3. bel. Goth.

ANNO XXVII. Post. Basil. 12.

Synodus Oecumenica V. Constantino-
poli haberi cœpta mense Majo, si vera sunt
Acta: nam Cedrin. anno xxvi. imperiū habi-
tam ait.

Quæstor Sacri Palatii Constantinus Aet.
Synod. 5.

ANNO XXVIII. Post Basil. 13.

Magnus terræmotus Constantinopoli &

S s s s 2

in

INDEX HISTORICVS.

in Oriente: cuius memoriam populus Lita-
nis in campo agendis quotannis celebra-
uit. Paul. lib. 16. hist. misc. & Cedrin.

Lucæ obfidio difficilis: quæ tandem se-
dedidit Narfi. Agath. lib. 1.

ANNO XXXIX. Post Conf. Basil. 14.

Proclium cum Francis factum: in quo vi-
ctor Narfes; Franci cæsi, & eorum dux Bu-
cellinus. Agath. lib. 2.

ANNO XXX. Post Basil. 15.

Seditio Iudæorum exorta Cæsareæ Pa-
læstinæ: qui impetu facto in Christianos,
magnam eorum cædem fecerunt, etiam
Stephano Præf. ejus urbis trucidato, & Ec-
clesias exusserunt.

Imp. re cognita ab uxore præfecti, missio
Cæsaream Adamantio Magistro militum,
severè in Iudæos vindicavit. Paul. hist. mi-
scel lib. 16. & Cedrin.

ANNO XXXI. Post Conf. Basil. 16.

Cometa ardens instar lanceæ à Septen-
trione in Occidentem vergens. Paul. hist.
misc lib. 16. & Cedr.

ANNO XXXII. Post Conf. Basil. 17.

Edictum Iustiniani XI. Nov. 141. Terræ-
motus horribilis Constantinopoli mense
Decembri. Agath. lib. 5. hunc enim annum
notare videtur: Et Paul. lib. 16. hist. misc.

ANNO XXXIII. Post Conf. Basil. 18.

Hemisphærium ædis Sophiæ terræmo-
tu collapsum, restituitur & insignis illa sa-
cra mensa. Agath. lib. 5. Paul. hist. misc. lib.
16. & Cedrin.

Hunnos Cotriguros, qui transito Danu-
bio ad urbem usque Constantinopolim ex-
cursionibus faciebant, Belisarius jam senio
confectus & incurvus, superat. Agath. lib. 5.

Pestilentia illa vere primo reversa denuò
grassata Constantinopoli. Agath. eod. lib.
Cedrin. & Paul. annum 31. nominant. Sed
Agath. us videtur 33. notare. Et eod. anno
hunc morbum reversum, & hemisphærium
restitutum scribit.

ANNO XXXIV. Post Conf. Basil. 19.

Pons lapideus egregius magno labore &
sumptu in Sangari fluvio, jussu Imp. factus.
Paul. hist. misc. Cedr. & Procop.

ANNO XXXV. Post Conf. Basil. 20.

Constantinopoli ipso rumore de mor-
te Imp., motus gravis exortus fuisse: nisi
Eugenius Præf. ubi tota urbe luminib. ac-
centis, declarasset, Principem convaluisse.
Paul. hist. misc. lib. 16. & Cedrin.

Tumultus inter Catholicos & Euty-
chianos sive Eutylichianos in Syæa exortus, ab
Imp. missio Timarcho Comite Orientis,
sedatus. Paul. eod. lib. & Cedr.

ANNO XXXVI. Post Conf. Basil. 21.

Conjuratio Ablavii, Marcelli, & Sergii,
Nonis Novemb. contra Imp. Iustinianum.
Paul. lib. 16. hist. misc. & Cedr.

Belisarius ut particeps hujus cōjurationis
declaratus, sed falso. Paul. eod. lib. & Cedr.

ANNO XXXVII. Post Conf. Basil. 22.

Tandem pacata Africa, virtute Iohan-
nis Patricii, devictis Mauris. Paul. hist. mi-
scel lib. 16.

ANNO XXXVIII. Post Conf. Basil. 23.

Imp. Eutyichium Episcopum Constanti-
nop. relegavit Amasiam: cui subrogatus
Scholasticus. Cedr.

Iustinianus orationis causa Germani-
ciam Galatiæ urbem profectus. Paul. hist.
misc. lib. 16.

Arethas Saracenorum Patricius & Prin-
ceps ad Imp. venit.

Paulus hist. misc. lib. 16.

ANNO XXXIX. Post Conf. Basil. 24.

Narfes pontem in Aniène à Totila de-
structum refecit. testis Inscriptio vetus.

Iustinianus Aphthardoeitarum hæresim
probare, & edicto confirmare voluisse di-
citur.

Evagr. lib. 4. & Zonar. lib. 3.

Belisarius mortuus. Cedrin. Iustinianus
Idib. Novemb. extinctus apoplexia, ut indi-
cat Evagrius lib. 4. cap. ult., ubi ait, eum
imperasse 38. annos, menses 8. Cedrin.

IUSTINVS II. Iustiniani ex sorore
nepos, Imperium capessit. Evagri. lib. 5. &
Corippus lib. 1 & 2.

Idem statim dissolvit civib. æs alienum,
quod Iustinianus contraxerat.

Coripp. lib. 2.

EPI.

EPIGRAMMATA.

Quaedam in Imp. Justinianum, ex lib. 4.

Αντολογ. ἐπιγρ.

Εἰς εἰκόνα Ἰουστινιανῷ βασιλέως.

Ἀλλ' οὐ πέρ νίκας ἐναρὴ φέρον ἐνδοθὶ σῶσ' αἶν
 Ὁ θεσφύς ἀντ' ἐσὶ μὴ δ' ὅτ' ἀνακλῖ τύπον,
 Ἀλλ' οὐκ ἀφ' ἐκείνου αἰσῶν σφατὴς ἐκποθέν' ἴσ' ῥα,
 Κείρεται ἐκ κεφαλῆς βόσ' ῥυχον αὐτοκλήτης.
 Τὸν δ' ὑπὲρ εὐνοίας ἐριθιλέ' ὅτ' ἐνταῦδε τῶτον
 Εξ ὑπατὸς μίτρης γῆσεν ἀνασσα πόλις.
 Ἐμπεδ' ὅτ' ἄλλ' ἀμφοῖς βυζαντίας ἀμφοῖς ῥώμα,
 Ὅθεν Ἰουστινιανῷ κ' ὅτ' ὅτ' ἀμφ' ἀμφοῖς.

INTERPRETATIO
ad verbum.

In effigiem JUSTINIANI Imp.

Aliam, ob victoriam spoliatricem intra Susa
 Ferox excitabit Persa Imperatori effigiem:
 Aliam (effigiem eriget) intonsus Avarum exercitus intra Histium,
 Detonsa de capite coma squalida.
 Istam verò ob legum compositionem floridam hic
 Consul cingulo posuit regina urbs.
 At tu firma permanes (atque) immortalis Byzantia Roma,
 Divinis Justiniani opibus paria faciens.

Εἰς στήλην Ἰουστινιανοῦ
 βασιλέως ἐν τῷ ἵπποδρόμῳ.

Ταῦτά σοι, ὦ βασιλεῦ, μηδοκτενε, δῶρα κομίζε
 Σῆς ῥώμης γενέτης καὶ πατρίδος εὐαθ' ὅτ',
 Πῶλον ὑπὲρ νίκης, νίκην τε φάνη φέρον ἄλ' ἡν,
 καὶ σέ μετ' ἡγεμείῳ πῶλῳ ἐφεζέμενον,
 Τῆς Ἰουστινιανῆς τὸν κράτος, ἐν χθονὶ δ' αἰδ'
 Δεσπότης ἔχοι μῆδων καὶ σκυθέων προμάχας.

IN COLUMNAM JUSTINIANI IMPERATORIS
 in Hippodromo.

ISTA tibi, ô Imperator Mediorum, donari reddit
 Tue Romæ pater & filius Eustathius,

SSSS 3

CARMEN

*Equum victoria ergo, victoriam coloniferam aliam,
Ac te sublimi equo insidentem.
Insubitum est, Iustiniane, tua potestas. In terra autem semper
Vinculum cohibeat Medorum & Scytharum antesignanos.*

ΕΙΣ ΤΗΝ ΑΙΤΗΝ.

*Πῶλον ὁμῶς ἀνέκτω. καὶ ὁπλὺ μὲν βαβυλωνίᾳ,
χαλκὸς ἀπὸ σκύλων ἐπλάσεν αἰσυρίων,
ἔστι δ' Ἰστνιανὸς, ἐν αὐτολῆς ζυγὸν ἔλκων
ᾗσεν Ἰελαῖος μάρτυρα μηδοφόνου.*

IN EANDEM.

*Equum simul, & Imperatorem, atque pereuntem Babylonem.
Aes de spoliis sumpsit Assyriis.
Est autem IUSTINIANVS: quem Orientis iugum trahens
Collocavit Iulianus, testem Persicidam.*

Ex Pandectis Pisanis.

*Βίβλον Ἰστνιανὸς ἀνάξ τεχνήσασθαι δέ.
τὴν ῥά Τριβωνανὸς μεγάλῳ κάμει παμβασιλῆϊ,
οἷα πῆς Ἡρακλῆϊ παναίολον ἀσπίδα πύξας,
ἢ ἐπ' αὐτοῖς αἰρεσὶν ἀγάλματα πάντα φερίσων,
ἄνθρωποι δ' Ἀσίης τε, δορυκτῆς τε Λιβύης,
Εὐρώπης τε πῶτοναι ὄλυσσιν ἄνθρωποις.*

VERSIO ANDREÆ ALCIATI.

*Iustinianus opus Princeps hoc edidit, omnis
Quod Tribonianus rectori condidit orbis:
Tinquam aliquis varium componens aspidam magno
Alcidae namque hic fulgent mira omnia legum.
Ast Europa, Asiaeque homines, Libycique subacti,
Cuncta gubernantis Domini praecepta sequuntur.*

CUN.

CUNRADI RITTERSHUSII

EPOS, AD CL. V. D. HVB. GIPHANIUM JC.

Præceptorem optimè meritum & caris-
simum.



HYRSIGERI multi; ast Bacchus vix unus & alter.

Sic Consultorum Iuris quoq; nomine gaudent

Permulti, tituliq; cluent: Rarissima turba est,

Cui tantus debetur honos. Namq; ardua, verè

Ardua res, majorq; putet quàm vulgus ineptum,

Iurisconsulti titulos nomenq; tueri,

Et munus complere suum, ut res postulat ipsa.

Non modò namq; decet privati juris ad unguem

Anfractus callere omnes, ut propria tecta:

Nec trepidis modò adessere, recteq; cavere,

Et causas agere, & justos formare libellos:

Dicere, stulicidii quæ iura: mibiq; aliisq;

Quid tribuat jus, quid dūc neget: quo debita pacto

Persequar, atq; meas tuear quo iudice partes:

Et quæ plura suo complexu continet omne

Ius, privatorum quod respicit utilitatem.

Magna quidem hæc (fateor) magnasq; volentia rires

Ingeniū, nec humi reptantia pectora querunt,

Quævis lucrum scopus est, & habendi insana cupido.

Ah pereat, quicumq; sacram Themis Eunomiamq;

Prostituit nummo, & divinam ita abutitur artem.

Non ita noster erit, quem querimus. Ille quidem ista

Callebit: sed plura etiam majoraq;, qui vult

Iurisconsulti censeri nomine, præstet.

Publica dirigere, atq; urbes ac regna tueri

Noverit, & fines pacis, creperiq; duelli

Tempora consiliis dextris juvet atq; gubernet:

Ædera quæ coeant, quæ rectigalia reges

Instituant; tollant: & cetera de genere isto.

Quæ qui conjunxit, vere hoc sit nomine dignus.

Talia Romulidum vixerunt pectora quondam:

Torquati, Mucii, Pati, rigidiq; Catones,

Sulpicii, Coruncanii, Scipiadæq;

Rutiliq;, & Sempronii, Bruti, atq; Iuventii.

Virginii, Nervæ, Pompei, Anipatriq;:

Vlpiani, Pauli, Cæli, & Papiniani,

Compluresq; Sophi, memoras quos Indice docto

Ritter

C A R M E N.

Dulce decus nostrum, Themidosq; corona, GIPHANI:
 Per quos Aeneadum tantum respublica crevit,
 Exiguo quamvis ortu, atq; ab origine parva,
 Ut caput esset, & ut dominari in terra posset
 O miseri caelo, Divum genus: aurea corda:
 Quae tantas stabilisti opes, ac iura dedisti,
 Ut genus humanum certa se lege teneret,
 Vtraq; & ut pariter bona, publica; priva, vigerent.
 Quam benè res quondam vobis moderantibus ibant:
 Aurea quam verè fecisti secula: Sed nunc
 Exemplis violata malis sublapsa feruntur
 Cuncta retrò, dum quisq; sibi modò consulit uni,
 Securus quo publica eant redeantq; tenore.
 Et miramur adhuc, jam ferrea currere saecula?
 Sed nil nunc vanis opus indulgere querelis.
 Te juvat assari, cor nostrum & cura, GIPHANI.
 Tu qualis quantusq; in utroq; hoc munere dicto
 Existas, specimen praeclarum prabet & ingens
 Pluribus historicis textus tibi IUSTINIANVS,
 Iudicioq; fideq; pari, & quae cetera subdis.
 Sed specimen tantum hac praebent, gestumq;. Quid autem
 Effectum est? Nempe ut sitibundis faucibus arens
 Olim aestu atq; labore gravi, si gutta rigavit
 Parva labrum, magis atq; magis succenditur ardor,
 Largiter ut cupiat plenis haurire culullis,
 Ac sedare sitim: sic nos tua scripta, GIPHANI,
 Ardemus deinceps vehementius. Eja age, tandem hac
 Mitte manu, fontesq; tuos reclude benignè,
 Ut nostros liceat per agellos ducere rivum.
 Et facies, benè si te novi, ut publica cures
 Commoda: Nec deerit tibi PRINCIPIS aura secunda,
 Et propria virtute, & avis atavisq; potentis.
 Aude aliquid, tante non umquam indigne patrono.

INGELSTADII D. XXI. Martii
 ANNO M. DC. LXXXI.

005646917